

**БЕЛКООПСОЮЗ  
УЧРЕЖДЕНИЕ ОБРАЗОВАНИЯ  
«БЕЛОРУССКИЙ ТОРГОВО-ЭКОНОМИЧЕСКИЙ  
УНИВЕРСИТЕТ ПОТРЕБИТЕЛЬСКОЙ КООПЕРАЦИИ»**

---

Кафедра экономических и правовых дисциплин

**МЕЖДУНАРОДНОЕ  
ЧАСТНОЕ ПРАВО**

**Пособие  
для реализации содержания образовательной программы  
переподготовки руководящих работников  
и специалистов**

Гомель 2021

УДК 341.9  
ББК 67.93  
П 61

Авторы-составители: Н. П. Ковалева, ст. преподаватель;  
Д. Г. Нилов, ст. преподаватель

Рецензенты: Н. В. Копыткова, канд. юрид. наук, доцент, заведующий кафедрой гражданско-правовых дисциплин Гомельского государственного университета имени Ф. Скорины;  
Ж. Ч. Коновалова, канд. юрид. наук, доцент, заведующий кафедрой права и экономических теорий Белорусского торгово-экономического университета потребительской кооперации

Рекомендовано к изданию научно-методическим советом учреждения образования «Белорусский торгово-экономический университет потребительской кооперации». Протокол № 1 от 8 октября 2019 г.

**Международное частное право : пособие для реализации содержания образовательной программы переподготовки руководящих работников и специалистов / авт.-сост. : Н. П. Ковалева, Д. Г. Нилов. – Гомель : учреждение образования «Белорусский торгово-экономический университет потребительской кооперации», 2021. – 112 с.**  
ISBN 978-985-540-563-5

Пособие предназначено для слушателей системы переподготовки руководящих работников и специалистов, осваивающих содержание образовательной программы по специальностям 1-24 01 72 «Экономическое право», 1-24 01 71 «Правоведение».

**УДК 341.9  
ББК 67.93**

**ISBN 978-985-540-563-5**

© Учреждение образования «Белорусский торгово-экономический университет потребительской кооперации», 2021

## **Тема 1. ПОНЯТИЕ, ПРЕДМЕТ И СИСТЕМА МЕЖДУНАРОДНОГО ЧАСТНОГО ПРАВА**

1.1. Понятие, предмет, принципы и методы международного частного права.

1.2. Субъекты и система международного частного права.

1.3. Источники международного частного права

### **1.1. Понятие, предмет, принципы и методы международного частного права**

Термин «международное частное право» (МЧП) впервые был предложен судьей Верховного Суда США, профессором Гарвардской школы права *Джозефом Стори* в его труде под названием «Комментарий о коллизии законов», появившемся в 1834 г., и употреблялся наряду с уже существующим и широко признанным в то время термином «коллизийное право».

В юридической науке вопрос о природе МЧП и его месте в общей системе права является дискуссионным.

*Одна группа* ученых-юристов относит МЧП к системе внутреннего (национального) права (М. М. Агарков, М. М. Богуславский, А. Л. Маковский и др.). В соответствии с этой концепцией МЧП есть сфера международных гражданско-правовых отношений с участием юридических и физических лиц как субъектов внутреннего (национального) права. Как отмечает, например, А. Л. Маковский, МЧП это своего рода надстройка над другими нормами гражданского права, специально созданная для регулирования отношений, осложненных иностранным элементом.

*Другая группа* ученых-юристов (И. П. Блищенко, С. А. Малинин и др.) считает, что МЧП является частью международного права в широком смысле слова. Так, по мнению С. А. Малинина, в международном праве объективно существуют две основные самостоятельные отрасли права: международное публичное право (МПП), МЧП.

Ученые-юристы *третьего направления* расчленяют МЧП на международное и внутригосударственное право (Б. И. Кольцов, К. Л. Разумов и др.). В частности, К. Л. Разумов указывает, что коллизийное право каждого государства представляет собой подсистему национального права, а унифицированные гражданско-правовые нормы составляют международное гражданское право как самостоятельную отрасль международного права.

По мнению В. Г. Тихини, МЧП следует рассматривать как многомерное явление, имеющее полисистемный характер. Это своего рода конгломерат: нормы, составляющие МЧП, находятся как в национальном праве различных государств, так и в международном праве.

**Международное частное право** – это комплексная правовая система, объединяющая нормы внутригосударственного законодательства, международных договоров и обычаев, которые регулируют имущественные и личные неимущественные отношения, «осложненные» иностранным элементом, с помощью коллизионно-правового и материально-правового методов.

**Основными (общими) принципами** международного частного права можно считать определенные в пункте «с» ст. 38 Статута Международного Суда ООН «общие принципы права, свойственные цивилизованным нациям», главными из которых являются:

- принцип *pacta sunt servanda* (договоры должны соблюдаться);
- принцип добросовестного выполнения международных обязательств;
- принцип добросовестного выполнения договоров.

В соответствии со ст. 8 Конституции Республики Беларусь общепризнанные принципы и нормы международного права являются частью правовой системы Республики Беларусь. Исходя из этой нормы можно утверждать, что основные принципы международного права – это один из источников права.

**Специальные принципы** международного частного права перечислены далее.

**Автономия воли участников правоотношения** – это основной специальный принцип МЧП. Под автономией воли принято понимать институт, объединяющий нормы, которые регулируют вопросы, возникающие вследствие заключения сторонами договора соглашения о праве, применимом к их отношениям.

Автономия воли лежит в основе всего частного права в целом (принцип свободы договоров; свобода иметь субъективные права или отказаться от них; свобода обращаться в государственные органы за их защитой или терпеть нарушения своих прав).

**Принцип предоставления определенных режимов:** национального, специального (преференциального или негативного) режимов наибольшего благоприятствования. Национальный и специальный режимы в основном предоставляются иностранным физическим лицам; режим наибольшего благоприятствования – иностранным юридическим лицам. Преференциальный (особо льготный режим) предостав-

ляется как физическим (жители приграничных областей), так и юридическим (крупные иностранные инвесторы) лицам.

*Принцип взаимности.* В международном частном праве выделяют два вида взаимности – материальную и коллизионную.

Проблемы коллизионной взаимности (или взаимности в широком смысле слова) относятся к коллизионному праву и будут рассмотрены ниже. Материальная взаимность, в свою очередь, делится на собственно материальную (предоставление иностранным лицам той же суммы конкретных прав и правомочий, которыми национальные лица пользуются в соответствующем иностранном государстве) и формальную (иностранным лицам предоставляются все права и правомочия, обусловленные местным законодательством).

По общему правилу предоставляется именно формальная взаимность, но в отдельных сферах (авторское и изобретательское право, избежание двойного налогообложения) принято предоставлять материальную взаимность.

*Принцип недискриминации* – абсолютная недопустимость дискриминации в частноправовых отношениях. Каждое государство имеет право требовать от другого государства создания для его национальных лиц таких же условий, которыми пользуются лица других государств, т. е. условий, общих и одинаковых для всех.

*Право на реторсии.* Реторсии – правомерные ответные меры (ограничения) одного государства против другого, если на его территории нарушаются законные права и интересы физических и юридических лиц первого государства. Цель реторсий – добиться отмены дискриминационной политики (ст. 1102 Гражданского кодекса (ГК) Республики Беларусь).

Исходя из вышеизложенного, можно сделать вывод о том, что предмет международного частного права составляют гражданские отношения, осложненные иностранным элементом.

Иностранный элемент, осложняющий имущественные и личные неимущественные отношения гражданско-правового характера, являющиеся предметом международного частного права, выступает в трех формах:

1) *объект таких правоотношений* находится на территории иностранного государства (наследственное имущество, недвижимость находится за рубежом, авторские права (например, имущество, которое должно перейти по наследству к гражданину Армении, находится в США; роман «Доктор Живаго» Бориса Пастернака впервые публикуется не в СССР, а в Италии);

2) *субъекты таких правоотношений* имеют различную государственную принадлежность (например, торговые фирмы, заключающие международный контракт, созданы и расположены в разных государствах, иностранное лицо, иностранец, иностранный гражданин, апатрид, бипатрид, беженец; иностранное юридическое лицо, международное юридическое лицо, транснациональная компания (ТНК).

3) *юридический факт*, лежащий в основе возникновения, изменения или прекращения таких правоотношений, имел место на территории иностранного государства (например, заключение внешнеэкономической сделки, составление завещания, причинение вреда, смерть физического лица, регистрация фирмы и т. п.).

В международном частном праве применяются *два основных метода* правового регулирования отношений с иностранным элементом:

1. *Прямой метод* – это правовое регулирование отношений с помощью норм прямого (непосредственного) действия. Такой нормой, например, является ст. 1104 ГК Республики Беларусь, *согласно которой иностранные граждане пользуются гражданской правоспособностью наравне с гражданами Республики Беларусь*.

Международная правоприменительная практика свидетельствует о том, что использование прямого метода в международных договорах ведет к созданию единообразных правовых норм, которые имеют достаточно высокий «коэффициент полезного действия». Отсутствие единообразия в действующих нормах международного частного права приводит к тому, что одни и те же отношения в одних странах получают правовую защиту, в других – лишены этой защиты.

Разумеется, правовое регулирование с помощью унифицированных норм не всегда возможно и целесообразно по всем видам правоотношений с иностранным элементом. В частности, в области брачно-семейных отношений наличие ряда национальных традиций и особенностей делает такое правовое регулирование неприемлемым.

2. *Коллизионный метод* – это правовое регулирование отношений с помощью норм, имеющих отсылочный характер.

Так, в соответствии со ст. 1133 ГК Республики Беларусь отношения по наследованию определяются по праву той страны, где наследодатель имел последнее постоянное место жительства.

Коллизионным методом непосредственно не устанавливаются права и обязанности субъектов правоотношений.

В литературе по международному частному праву отмечается, что использование данного метода целесообразно:

- *во-первых*, для устранения пробелов во внутреннем (национальном) законодательстве при регулировании отношений с иностранным элементом;
- *во-вторых*, для разрешения конкретных проблем в отдельных сферах экономического, научно-технического и культурного сотрудничества государств.

## **1.2. Субъекты и система международного частного права**

Субъектами международного частного права выступают:

- субъекты международного права (государства, международные межправительственные организации);
- субъекты национального права (физические и юридические лица).

Наука международного частного права состоит из двух частей:

- общей;
- особенной.

В *общей части* рассматриваются вопросы, которые имеют основополагающее значение для международного частного права в целом. Ее содержание включает анализ источников международного частного права, некоторых общих понятий и принципов международного частного права (предмет и методы правового регулирования отношений с иностранным элементом, структура и виды коллизионных норм, типы коллизионных привязок, содержание иностранного закона, режим наибольшего благоприятствования и национальный режим, принцип взаимности и т. д.).

*Особенная часть* науки международного частного права состоит из следующих основных разделов:

- 1) право собственности;
- 2) обязательственное право, и прежде всего договор купли-продажи товаров и договор перевозки;
- 3) кредитные и расчетные отношения;
- 4) обязательства из правонарушений;
- 5) право интеллектуальной собственности;
- 6) семейное право;
- 7) наследственное право;
- 8) трудовые отношения;
- 9) международное гражданское процессуальное право;
- 10) рассмотрение споров в международных третейских судах.

### 1.3. Источники международного частного права

В современной юридической литературе под *источниками международного частного права (МЧП)* понимаются акты компетентных органов, устанавливающие или санкционирующие нормы МЧП.

*Основными* видами источников МЧП являются:

- 1) международные договоры;
- 2) внутреннее (национальное) законодательство;
- 3) международные обычаи;
- 4) судебная практика.

Источники МЧП имеют определенную специфику, они носят двойственный характер.

С одной стороны, источниками являются международные договоры и международные обычаи, а с другой – нормы внутреннего (национального) законодательства и суд, практика отдельных государств.

В первом случае имеет место международное регулирование, а во втором – внутригосударственное регулирование.

Белорусское законодательство предусматривает, что если международным договором Республики Беларусь установлены иные правила, чем те, которые содержатся в национальном законодательстве, то применяются правила международного договора.

*Международный договор* – это соглашение между государствами или иными субъектами международного права, которым регулируются определенные виды правоотношений и устанавливаются для его участников соответствующие права и обязанности.

В зависимости от органов, заключающих договоры, различают три вида договоров: межгосударственные, межправительственные, межведомственные.

Все международные договоры подразделяются на многосторонние, двусторонние (договоры о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам, консульские конвенции, договоры о торговле и мореплавании, торговом судоходстве).

По своему содержанию международные договоры можно классифицировать следующим образом: политические, экономические, договоры по специальным вопросам (например, договоры в области образования, науки, культуры).

Международные договоры могут быть заключены на определенный срок или без указания срока.



В современном мире существует единственная межгосударственная кодификация МЧП на региональном уровне – это **Кодекс Бустаманте 1928 г.** (участники – государства Центральной и Южной Америки). Кодекс Бустаманте – это полномасштабная кодификация унифицированных региональных коллизионных норм, которые действуют и применяются судами всех государств-участников. Кодекс представляет собой до сих пор непревзойденную межгосударственную унификацию коллизионного права.

В 1966 г. был создан специальный орган – *Комиссия ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ)*, которой были разработаны ряд международных договоров:

- Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров (1980);

- Конвенция об исковой давности в международной купле-продаже товаров (1974);

- Конвенция о международном финансовом лизинге (1988);

- Арбитражный регламент ЮНСИТРАЛ.

Разработкой проектов конвенций в области международного частного права занимается также *Гаагская конференция по международному частному праву*, которой, в частности, приняты конвенции в области гражданского процесса:

- Конвенция по вопросам гражданского процесса 1954 г.;

- Конвенция о сборе за границей доказательств по гражданским и торговым делам 1970 г.;

- Конвенция об облегчении доступа к правосудию за границей 1980 г. и др.

Значительную работу в этой области проводит также такая межправительственная организация, как *Международный институт по унификации частного права (УНИДРУА) в Риме*.

Международные конвенции, в которых регулируются отношения в области международного частного права, разрабатываются также в рамках Конференции ООН по торговле и развитию (ЮНКТАД), Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС) и других организаций.

**Внутреннее (национальное) законодательство.** Основную роль в создании норм МЧП играют *национальные законы*. На первом месте стоят законы, специально предназначенные для регулирования гражданско-правовых отношений с иностранным элементом (законы о международном частном праве, инвестиционное законодательство, законодательство о налогообложении иностранных лиц и т. д.).

Нормы МЧП содержатся также в кодексах. Например, Гражданский кодекс (ГК) Республики Беларусь закрепляет нормы о гражданской правоспособности и гражданской дееспособности иностранных физических и юридических лиц; о внешнеторговых сделках, а также нормы о применении иностранного права на территории Республики Беларусь. ГК Республики Беларусь установлены некоторые коллизионные нормы.

***Международные обычаи и судебная практика.*** *Международные обычаи* – неписанные единообразные правила поведения, которые сложились давно, систематически применяются, отступление от них рассматриваются как нарушение права.

Международные обычаи могут носить правовой и неправовой характер. Правовой характер они имеют в тех случаях, когда санкционированы соответствующим компетентным органом государства.

Международные обычаи играют исключительно важную роль в международной торговле и торговом мореплавании. Торговые обычаи, как правило, фиксируются национальной торговой палатой, а также Международной торговой палатой в Париже. В частности, палатой изданы *Международные правила толкования торговых терминов (Инкотермс)*.

От обычаев следует отличать *обыкновения*, складывающиеся в практике торговых сделок и определяющие детали этих сделок. С торговыми обыкновениями приходится сталкиваться в области морских перевозок. Они складываются, например, в портах. Обыкновения могут регулировать взаимоотношения сторон только в тех случаях, когда стороны в той или иной форме признали необходимым применение обыкновению какого-либо морского порта.

В Республике Беларусь международные обычаи, санкционированные государством, являются одним из источников права. Статья 290 ГК Республики Беларусь закрепляет, что обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательств и требованиями законодательства, а при отсутствии таких условий и требований – в соответствии с обычно предъявляемыми требованиями.

*Судебная практика* – деятельность судов по применению законодательства при рассмотрении гражданских дел.

В настоящее время уже сложилась и действует региональная система прецедентного права – европейское прецедентное право, сложившееся в рамках Европейского Союза (ЕС) и выработанное Европейским судом. Все решения этого суда обязательны для государств –

членов ЕС, их национальных судов и административных органов, физических и юридических лиц и автоматически имеют характер прецедента. Судебные органы стран – членов ЕС не вправе принимать решения, противоречащие решениям Европейского суда, которые имеют решающее значение и обязательно должны применяться по аналогии. Европейский суд играет решающую роль в развитии регионального международного частного права в странах ЕС.

В белорусском законодательстве судебная практика формально юридически не считается источником права. Отечественный законодатель расценивает практику правоприменительных органов в качестве основного средства для толкования, определения и применения правовых норм.

## **Тема 2. КОЛЛИЗИОННЫЕ НОРМЫ**

2.1. Понятие, структура и виды коллизионных норм в международном частном праве.

2.2. Типы коллизионных привязок.

2.3. Толкование и применение норм международного частного права.

### **2.1. Понятие, структура и виды коллизионных норм в международном частном праве**

*Коллизия* – столкновение (расхождение по сути) двух или более действующих законов, нормативных актов, принятых по одному и тому же вопросу.

Коллизия права порождается двумя причинами:

- наличие иностранного элемента в гражданско-правовом отношении;
- различное содержание гражданского права разных государств, с которыми это правоотношение связано.

Коллизия может быть устранена путем использования *коллизионно-правового и материально-правового методов*.

*Коллизионно-правовой* – это отсылочный, косвенный, опосредованный метод, основанный на применении коллизионных норм. Суд, прежде всего, производит выбор применимого права (разрешает коллизионный вопрос) и только после этого применяет материально-правовые нормы избранной правовой системы.

Способы коллизионного метода:

– *внутренний* (использование норм национального коллизионного права);

– унифицированный (применение норм международных договоров «о применимом праве» и коллизионных норм комплексных международных соглашений).

*Материально-правовой метод* исключает постановку коллизионного вопроса о выборе какого-либо национального права, поскольку существо правоотношения регулируется специально созданными материально-правовыми нормами, унифицированными в международных договорах, либо материально-правовыми нормами прямого действия, содержащимися в национальном праве.

Материальный метод имеет серьезные преимущества перед коллизионным. Он упрощает и ускоряет разрешение спора, поскольку при его применении отсутствуют проблемы выбора права и необходимость применения иностранного законодательства.

***Понятие, структура и виды коллизионных норм.*** *Коллизионная норма* – это норма, содержащаяся во внутреннем праве государства, которая определяет, право какой страны подлежит применению к данному гражданскому правоотношению, обремененному иностранным элементом.

Главная особенность коллизионной нормы состоит в том, что она сама по себе не дает ответа на вопрос о том, каковы права и обязанности сторон данного правоотношения, а лишь указывает компетентный для этого правоотношения гражданско-правовой порядок. Коллизионная норма, как норма отсылочная, применяется только вместе с теми материальными гражданско-правовыми нормами, к которым отсылает.

Структура коллизионной нормы включают в себя два элемента:

1) *гипотезу*, которая именуется в международном частном праве *объемом*;

2) *диспозицию*, которая именуется в международном частном праве *привязкой*.

*Объем* говорит о правоотношении, к которому применяется та или иная норма права.

*Привязка* – это указание правовой системы, компетентного правопорядка, подлежащего применению к данному виду отношений – ссылается на закон, подлежащий применению к данному правоотношению (рисунок 1).

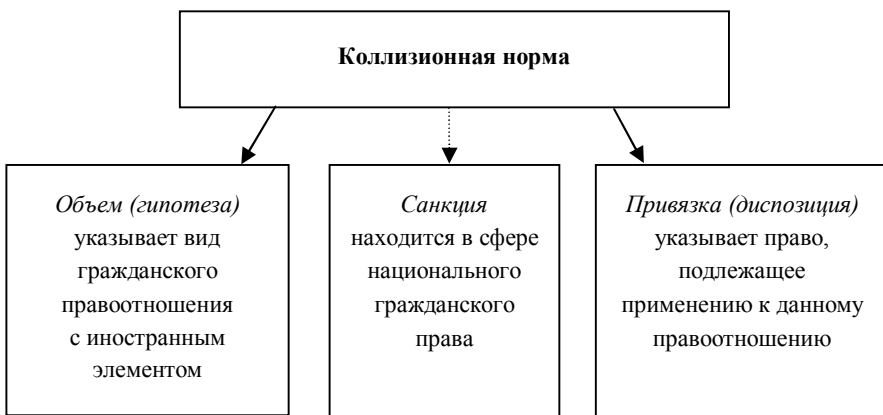


Рисунок 1 – Структура коллизионной нормы

Коллизионная привязка по существу решает основную проблему МЧП. Именно в привязке содержится ответ на коллизионный вопрос – право какого государства должно разрешать данное правоотношение. Привязка представляет собой основной элемент коллизионной нормы. Она имеет абстрактный характер, отсылает не к конкретному закону или конкретному правовому акту, а к правовой системе в целом, ко всему правопорядку какого-либо государства. Коллизионная привязка часто называется «формулой прикрепления».

В качестве примера коллизионной нормы можно привести положение, содержащееся в пункте 1 статьи 1119 Гражданского кодекса Республики Беларусь: «Право собственности на движимое или недвижимое имущество определяется по праву страны, где это имущество находится». В данной коллизионной норме слова «принадлежность имущества к движимым или недвижимым вещам» являются объемом этой нормы; слова «по праву страны, где это имущество находится» – коллизионной привязкой; слова «страны, где это имущество находится» – объективным критерием, который позволяет установить применимое право.

Оба структурных элемента должны присутствовать одновременно в любой коллизионной норме.

Классификация коллизионных норм проводится по различным основаниям, указанным на рисунке 2.

Классификация коллизионных норм по форме коллизионной привязки		
<b>Односторонние нормы</b> <p>Привязка прямо указывает право страны, подлежащее применению (белорусской, польской и т. д.) к данному правоотношению.</p> <p><i>Например</i>, форма внешнеэкономической сделки, в которой хотя бы одной из сторон является белорусское юридическое лицо, подчиняется независимо от места совершения этой сделки белорусскому праву, т. е. совершается в письменной форме.</p> <p>Такие нормы имеют императивный характер. В односторонних коллизионных нормах всегда только одна коллизионная привязка, которая звучит всегда примерно одинаково – «...регулируются правом страны суда (законом суда)»</p>	<b>Двусторонние нормы</b> <p>Привязка (формула применения) не называет право конкретного государства, а формулирует общий признак (принцип), руководствуясь которым можно выбрать применимое право.</p> <p>Предусматривается возможность применения как национального, так и иностранного, или международного права. Такие нормы могут иметь императивный, альтернативный и диспозитивный характер (п. 1 и 4 ст. 1104, п. 1 ст. 1125 ГК соответственно). В современном праве двусторонних коллизионных норм значительно больше, чем односторонних.</p> <p><i>Например</i>, двусторонней коллизионной нормой является норма, согласно которой наследственные отношения «определяются по праву той страны, где наследодатель имел последнее постоянное место жительства» (ст. 1133 ГК РБ), а ее привязку принято именовать формулой прикрепления</p>	
Классификация коллизионных норм по углублению нормативной конкретизации (признаку приоритетности применения)		
<b>Генеральные (основные) нормы</b> <p>Формируют общее главное правило выбора права, предназначенное для преимущественного применения.</p> <p>Они устанавливают право, применимое в первую очередь («основное» право) (ч. 1 пункта 1 ст. 1131, пункт 3 ст. 1109 ГК РБ)</p>	<b>Субсидиарные (дополнительные) нормы</b> <p>Формируют еще одно или несколько правил выбора права, тесно связанных с главным. Они применяются только тогда, когда главное правило по каким-либо причинам не было применено или оказалось недостаточным для компетентного правопорядка. Устанавливают «дополнительное право», применимое только в определенных обстоятельствах (как правило, если по какой-либо причине нельзя применить «основное» право) – ч. 2 пункта 3 ст. 1109, пункт 4 ст. 1104 ГК РБ</p>	
Классификация коллизионных норм по способу регулирования		
<b>Императивные нормы</b> <p>Содержат категорические предписания, касающиеся выбора права, которые не могут быть изменены по усмотрению субъектов гражданского правоотношения. В данных нормах может быть только одна коллизионная привязка (любая, кроме автономии воли и собственного права контракта) (ст. 1105, пункт 1 ст. 1111, ст. 1119, пункт 3 ст. 1120, ст. 1121 ГК РБ)</p>	<b>Альтернативные нормы</b> <p>Предусматривают несколько правил по выбору права для данного гражданского правоотношения (в объеме этой нормы). Характеризуются наличием нескольких коллизионных привязок (любых, кроме автономии воли и производных от нее).</p> <p>Делятся на <i>простые</i> и <i>сложные</i> (пункт 3 ст. 1109, пункт 4. ст. 1104, пункты 1 и 2 ст. 1129 ГК РБ)</p>	<b>Диспозитивные нормы</b> <p>Устанавливая общее правило о выборе права (автономия воли), оставляют субъектам возможность отказать от него, заменить другим правилом.</p> <p>Эти нормы закрепляют правило выбора права для регулирования конкретного правоотношения (имеют формулировки типа «стороны могут», «если иное не установлено соглашением сторон» (ст. 1124 ГК РБ)</p>

Рисунок 2 – Классификация коллизионных норм

## 2.2. Типы коллизионных привязок

Типы коллизионных привязок (формул прикрепления) представляют собой наиболее типичные, максимально обобщенные правила, чаще всего используемые для построения коллизионных норм. Их еще называют коллизионными критериями, или коллизионными принципами. Система коллизионных принципов основана на общих коллизионных привязках (свойственных большинству правовых систем мира и применяемых во всех отраслях МЧП).

В таблице 1 представлены формулы прикрепления и их значения.

Таблица 1 – Формулы прикрепления и их значения

Формула прикрепления	Значение
Личный закон физических лиц. Включает 2 варианта: а) национальный закон или закон гражданства; б) закон места жительства	а) применяется право того государства, гражданином которого является данное лицо; б) применяется право того государства, на территории которого данное лицо проживает
2. Личный закон юридического лица	Применяется право того государства, которому принадлежит юридическое лицо
3. Закон места нахождения вещи	Применяется право того государства, на территории которого находится вещь (объект гражданского правоотношения).
4. Закон, избранный сторонами гражданского правоотношения	Применяется право того государства, которое выберут сами стороны-участники гражданского правоотношения
5. Закон места совершения акта: а) закон места совершения договора; б) закон места исполнения договора; в) закон места совершения брака; г) закон места причинения вреда	Применяется право того государства, на территории которого совершен гражданско-правовой акт: а) применяется право того государства, где заключен договор; б) применяется право того государства, где обязательство, вытекающее из договора, подлежит исполнению; в) применяется право того государства, на территории которого заключен брак; г) применяется право того государства, на территории которого был причинен вред
6. Закон страны продавца	Применяется право того государства, которому принадлежит продавец
7. Закон страны суда	Применяется право того государства, где рассматривается спор

**Личный закон физического лица (*lex personalis*)** применяется чаще всего тогда, когда возникает необходимость в выборе закона, компетентного определить гражданское состояние (правовой гражданский статус) физического лица. Он считается одной из наиболее распространенных формул прикрепления.

В зависимости от принадлежности государства к определенной правовой системе понимается в двух вариантах:

– как **закон гражданства (национальный закон)** в континентальном праве (Франция, Италия, Бельгия, Испания, ФРГ, Швеция, Турция, Иран, Япония) – *означает применение права того государства, гражданином которого является участник частноправового отношения*. Данный коллизионный принцип имеет экстерриториальный характер: государство стремится подчинить своей юрисдикции всех своих граждан независимо от их места нахождения;

– как **закон domicile (места жительства)** в общем праве (США, Великобритания, Швейцария, Норвегия, Дания, Исландия, островные государства Британского Содружества) – *означает применение права того государства, на территории которого участник частноправового отношения проживает*. Этот коллизионный принцип имеет территориальный характер: государство подчиняет своей юрисдикции всех лиц, находящихся на его территории независимо от их гражданства.

В Республике Беларусь личный закон физических лиц определен в ст. 1103 ГК РБ. Поскольку Республика Беларусь относится к континентальной правовой семье, то генеральная коллизионная привязка – *это закон гражданства*.

**Закон национальности (личный закон) юридического лица (*lex societatis*)**. Этот коллизионный принцип имеет экстерриториальный характер – *он предусматривает применение права того государства, которому принадлежит юридическое лицо*.

В современном международном частном праве существуют четыре варианта определения личного закона юридических лиц:

**Теория инкорпорации** – личным законом юридического лица считается право того государства, в котором данное лицо зарегистрировано (инкорпорировано) (Великобритании, России, Китая, Чехии, Индии, Кипра, США).

**Теория оседлости** – юридическое лицо принадлежит тому государству, на территории которого находится его административный центр (правление) (Франция, ФРГ, Испания, Бельгия, Швейцария, Польша, Украина).



Законодательство многих европейских стран восприняло это положение. Основным (генеральным) критерием определения национальности юридических лиц в праве стран континентальной Европы выступает теория оседлости, *субсидиарным (дополнительным)* – теория инкорпорации.

*Теория основного места деятельности* – юридическое лицо имеет национальность того государства, на чьей территории оно ведет основную хозяйственную деятельность (Египет, Сирия, Алжир). Критерий эффективного места деятельности оптимален для определения национальной принадлежности оффшорных компаний.

*Теория контроля* – юридическое лицо имеет национальность того государства, с территории которого контролируется и управляется его деятельность (прежде всего, посредством финансирования).

В Республике Беларусь понятие личного статуса юридического лица дано в ст. 1111 ГК РБ, которая устанавливает только один критерий определения личного закона юридического лица – *критерий инкорпорации (учреждения)*.

В Республике Беларусь гражданская правоспособность иностранного юридического лица определяется по праву страны, где учреждено юридическое лицо (ст. 1112 ГК РБ).

**Закон места нахождения вещи.** В Республике Беларусь *право собственности на вещь* по общему правилу определяется по праву страны, где эта вещь находится (ст. 1119 ГК РБ).

В настоящее время коллизионный принцип закона места нахождения вещи пользуется повсеместным признанием, как начало, определяющее действие в пространстве законов, регулирующих вещные права и на движимое, и на недвижимое имущество. Применение закона места нахождения вещи в отношении вещных прав в виде общего начала закреплено в современном законодательстве и судебной практике большинства государств (Великобритании, ФРГ, США, Франции, Италии, Польши, Чехии, Японии, страны Латинской Америки).

*Исключения из этого правила:*

- если вещные права полностью возникли на территории одного государства, а вещь впоследствии была перемещена на территорию другого, то само возникновение права собственности *определяется по закону места приобретения имущества*, а не по закону его реального места нахождения;

- правовой статус вещей, внесенных в государственный реестр, определяется *правом именно этого государства* независимо от реального места нахождения вещи (ст. 1121 ГК РБ).

**Закон места совершения акта** – формула прикрепления, означающая применение права того государства, на территории которого совершен частноправовой акт (например, составлено завещание, выписана доверенность, заключен брак и т. д.).

Это положение имеет императивный характер, поэтому абсолютно исключена возможность использования иностранной формы официальных документов. Закону формы акта подчиняются форма доверенности, срок ее действия и основания прекращения (статьи 1116, 1117 ГК РБ).

По общему правилу, закон места совершения акта регулирует формальный статут правоотношения, т. е. порядок подписания и форму сделки, так, согласно ст. 1116 ГК РБ «Форма сделки подчиняется праву места ее совершения». Кроме того, пункт 3 ст. 1116 ГК РБ устанавливает, что форма сделки в отношении недвижимого имущества, зарегистрированного в Республике Беларусь, подчиняется праву Республики Беларусь независимо от места ее совершения.

Данная коллизийная привязка носит вспомогательный характер по отношению к закону автономии воли: применяется в случае, когда стороны не выбрали применимое право, а также в иных случаях, предусмотренных законодательством.

Эта привязка в процессе применения может иметь несколько разновидностей, а именно:

- а) закон места заключения договора;
- б) закон места совершения сделки;
- в) закон места исполнения обязательства;
- г) закон места заключения брака и др.

**Закон места заключения (совершения) договора** регулирует обязательства сторон, вытекающие из частноправовых договоров, если отсутствует соглашение сторон о выборе права. Используется данная привязка для регулирования обязательств, вытекающих из частноправовых договоров: купли-продажи, подряда, мены и пр.

**Закон места исполнения договора** означает применение права того государства, где обязательство, вытекающее из договора, подлежит исполнению. Как формула прикрепления закон места исполнения обязательства используется так же, как и предыдущий, для регулирования договорных частноправовых обязательств. В таком виде эта формула прикрепления сложилась и применялась в немецком праве.

**Закон места совершения брака** означает применение права того государства, на территории которого заключен брак. Это очень распространенная формула прикрепления. Она используется, как правило, при регулировании вопросов, связанных с формой заключения

брака. Однако некоторые страны используют эту привязку более широко, в том числе для определения условий вступления в брак, действительности заключенного брака и др.

**Закон автономии воли (оговорка о применимом праве)** – означает применение права того государства, которое выберут сами стороны-участницы частного правоотношения. Такой способ выбора права используется лишь в одной группе частных правоотношений – в договорных обязательствах. Эта коллизионная привязка означает, что в договорных обязательствах может применяться закон, избранный лицами, совершающими сделку.

В законодательстве многих стран закреплено, что, если сделка не соответствует по форме праву места ее заключения, но соответствует закону суда, она признается действительной с точки зрения формы (ст. 1116 ГК РБ).

**Закон места причинения вреда (места совершения правонарушения (деликта))** означает применение права того государства, на территории которого был причинен вред.

**Закон страны продавца** – применяется по внешнеторговым сделкам: применяется право страны, где учреждена, имеет место жительства или основное место деятельности стороны-продавец.

**Основной принцип** современного разрешения деликтных обязательств – это возможность выбора законодательства, наиболее благоприятного для потерпевшего (по инициативе суда или самого потерпевшего).

*Варианты выбора достаточно многочисленны:*

- закон места совершения вредоносного деяния;
- закон места наступления вредоносных последствий;
- личный закон (гражданства или domicilia) потерпевшего или деликвента;
- закон общего гражданства или общего domicilia;
- закон суда.

Так, в соответствии со ст. 1129 ГК РБ «права и обязанности по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда, определяются по праву страны, где имело место действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для требования о возмещении вреда».

**Закон страны суда** – правоприменительные органы государства (суд, арбитраж, третейский суд, административный орган) должны руководствоваться правом своей страны, несмотря на наличие иностранного элемента в составе частноправового отношения.

## 2.3. Толкование и применение норм международного частного права

Коллизионная норма, как и любая правовая норма, в процессе ее применения подлежит толкованию. Применение любой правовой нормы невозможно без ее толкования: установления ее смысла и связи с теми фактическими обстоятельствами, в которых норма должна быть применена. Юридическая квалификация фактов в соответствии с правовой нормой и сферой ее применения является одним из аспектов толкования права. Конкретные приемы и правила толкования могут быть разными, но в любом случае они должны соответствовать правовой системе того государства, правовая норма которого толкуется и применяется. Результаты толкования не должны противоречить основным целям и принципам права и его нормативным предписаниям. Точно так же толкование коллизионной нормы сопутствует ее применению. Например, в толковании нуждаются такие юридические термины, содержащиеся в коллизионных нормах, как «место жительства», «форма сделки», «движимое и недвижимое имущество».

Процесс регулирования частноправовых отношений, осложненных иностранным элементом, состоит из двух взаимосвязанных стадий:

1) *разрешение коллизии права и выбор с помощью коллизионных норм компетентного правопорядка*, при этом возникают следующие проблемы в связи с применением коллизионных норм (выбор права):

- проблема квалификации;
- обратная отсылка;
- отсылка к праву третьего государства;
- выбор права и обход закона, множественность коллизионных привязок и др.;

2) *применение норм избранного правопорядка* (специфические проблемы встают тогда, когда в качестве применимого избрано иностранное право). Если коллизия решена в пользу отечественного права, то никаких специфических вопросов, как правило, не возникает. Несмотря на наличие иностранного элемента, в этом случае отечественное право будет применяться на основе общих правил правоприменительного процесса, установленных своим же правом.

*Теория конфликта квалификаций* основана на проблеме квалификации коллизионных норм.

Конфликт квалификаций коллизионных норм связан с тем, что в праве разных государств текстуально одинаковые правовые понятия (дееспособность, форма сделки, личный закон, место заключения сделки) имеют принципиально различное содержание. Конфликт ква-

лификаций представляет собой одну из наиболее сложных, глубоких коллизий, так как при применении одинаковых терминологически юридических понятий решение по одному и тому же делу в судах разных стран может быть прямо противоположным.

*Проблема квалификации коллизионных правовых понятий включает две стадии:*

– *первичная квалификация* – необходимость выбора иностранного права при решении коллизионного вопроса;

– *вторичная квалификация* – толкования избранного иностранного права.

Проблема квалификации тех или иных правовых понятий, содержащихся в коллизионной норме, решается судом или иным правоприменительным органом. Наиболее сложной проблемой является необходимость применения иностранных коллизионных правовых понятий на стадии выбора права, еще до решения коллизионного вопроса. Возможность первичной квалификации по иностранному праву присутствует, если все фактические обстоятельства связаны с правом одного государства, а дело по какой-либо причине рассматривается в суде другого государства. Кроме того, юридические понятия, требующие квалификации и связанные с фактическими обстоятельствами правоотношения, могут быть в принципе неизвестны местному праву (например, понятие «вдовья доля» в праве Республики Беларусь).

Толкование коллизионных норм международного договора должно осуществляться в соответствии с условиями договора и международным правом. Один из самых сложных вопросов применения коллизионных норм – *это вопрос об обратной отсылке* – один из наиболее сложных вопросов применения коллизионных норм в МЧП.

Проблема обратной отсылки (собирательный термин, включающий и отсылку к праву третьего государства) стала обсуждаться в доктрине международного частного права с XIX в., после решения французского суда 1878 г., в котором была применена обратная отсылка.

Например, согласно ст. 1133 ГК РБ, отношения по наследованию определяются по праву страны, где наследодатель имел последнее постоянное место жительства. Предположим, что гражданин Республики Беларусь имел последнее постоянное место жительства в Германии, законодательство которой подчиняет отношения по наследованию закону гражданства наследодателя. Таким образом, получается, что белорусский закон отправляет к иностранному праву, а оно, в свою очередь, содержит обратную отсылку к белорусскому праву.

На основании ст. 1096 ГК РБ любая отсылка к иностранному праву должна рассматриваться как отсылка к материальному, а не коллизионному праву соответствующей страны. Но обратная отсылка к праву Республики Беларусь и отсылка к праву третьей страны применяются в случаях использования иностранного права при определении личного закона физического лица, правоспособности и дееспособности, имени физического лица, а также при решении вопросов опеки и попечительства.

Правоприменительная практика свидетельствует о том, что отсылка может быть не только обратной, но и к *закону третьего государства*. Такая отсылка, называемая в юридической литературе *трансмиссией*, имеет место тогда, когда, например, право государства А отсылает решение вопроса к праву государства В, а последнее отсылает к праву государства С (А–В–С). Правовые системы многих государств признают возможность трансмиссии в судебной практике по гражданским и семейным делам (рисунок 3).

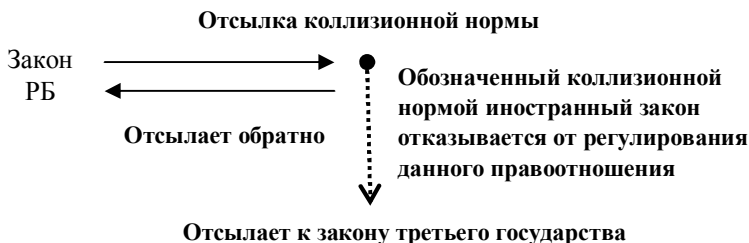


Рисунок 3 – Отсылка коллизионной нормы

*Причины возникновения обратной отсылки следующие:*

– коллизионное право имеет национальную природу и является составной частью внутреннего права каждого государства; отсюда подлежащее применению иностранное право представляет собой единую систему, куда входят и коллизионные нормы этого иностранного права;

– вторая следует из первой: коллизионные нормы разных государств по-разному решают вопрос о выборе права для регулирования однородных частноправовых отношений. Следовательно, речь идет о принципиально новом явлении в международном частном праве.

### **Тема 3. ОБЩИЕ ПОНЯТИЯ МЕЖДУНАРОДНОГО ЧАСТНОГО ПРАВА**

- 3.1. Оговорка о публичном порядке.
- 3.2. Взаимность и реторсия.
- 3.3. Правовой режим и его виды.

#### **3.1. Оговорка о публичном порядке**

Применяемые нормы иностранного права не должны нарушать основополагающие принципы местного правопорядка – это твердо установившийся принцип международного частного права. Национальное право допускает применение иностранного права, устанавливает порядок его применения на своей территории. Этой цели служит особый институт международного частного права, *оговорка о публичном порядке* – иностранное право, к которому отсылает коллизионная норма, может быть не применено, если такое применение противоречит публичному порядку данного государства, или избранное на основе отечественной коллизионной нормы иностранное право не применяется и субъективные права, возникшие на его основе, не признаются, если такое применение или такое признание противоречат публичному порядку данного государства.

Коллизионная норма сформулирована таким образом, что она может выбрать право любого существующего в мире государства, и поэтому невозможно предусмотреть все последствия такого выбора.

Всеобщее признание оговорки о публичном порядке объясняется ее необходимостью для защиты основ правовой системы, интересов общества и государства. В настоящее время оговорка рассматривается как один из основополагающих принципов международного частного права. Одновременно оговорка о публичном порядке переместилась и в гражданское процессуальное право, в ту его часть, которая регламентирует особенности рассмотрения гражданско-правовых споров с участием иностранного элемента и которая называется международным гражданским процессом. В частности, она применяется при исполнении иностранных судебных поручений и при признании и исполнении иностранных судебных и арбитражных решений.

Законодательство Республики Беларусь допускает возможность неприменения иностранного права по соображениям публичного порядка. Оговорка о публичном порядке предусмотрена ст. 1099 ГК РБ, в соответствии с которой «иностранное право не применяется в случаях, когда его применение противоречило бы основам правопорядка

(публичному порядку) Республики Беларусь, а также в иных случаях, прямо предусмотренных законодательными актами. В этих случаях применяется право Республики Беларусь».

Если, например, иностранный закон устанавливает ограничения правоспособности в зависимости от национальных или расовых признаков, устанавливает власть мужа над женой и т. п., то такие нормы иностранного права не подлежат применению на территории Республики Беларусь.

Оговорка о публичном порядке может быть применена и в вопросах международного гражданского процесса. *Например*, согласно ст. 560 Гражданского процессуального кодекса (ГПК) Республики Беларусь возможен отказ в исполнении белорусскими учреждениями юстиции поручений иностранных судов о совершении отдельных процессуальных действий (вручение повесток и других документов, допрос свидетелей, производство экспертизы и т. д.), если исполнение таких поручений противоречило бы суверенитету Республики Беларусь или угрожало бы ее безопасности.

Мировой практике известны два вида оговорки о публичном порядке:

– *позитивная* – сложилась во Франции, где ее понимают как определенную совокупность норм французского права, в которых заинтересован публичный порядок и добрые нравы (ст. 6 ГК Франции) и которые устраняют применение норм иностранного права. Исходя из французской практики сложилась общая концепция позитивной оговорки о публичном порядке как некоторой совокупности внутренних норм права, которые в силу особой, принципиальной важности для защиты общественных и моральных устоев данного государства должны применяться всегда, даже если отечественная коллизионная норма отошлет к иностранному праву;

– *негативная* – исходит из содержания иностранного права: иностранное право, которое следует применить по предписанию национальной коллизионной нормы, не должно применяться, так как оно или его отдельные нормы несовместимы с публичным порядком этого государства. Негативная форма оговорки преобладает в международном частном праве, она закреплена в законах многих государств. При этом используются похожие формулировки публичного порядка.

Используют три формулы оговорки о публичном порядке:

– *основы правопорядка* – закреплена в частноправовых законах. Например, нормы иностранного права не применяются в случае, если такое применение противоречило бы основам правопорядка (публичному порядку) Республики Беларусь (ст. 1099 ГК РБ);



– *суверенитет и безопасность* – используется в процессуальных актах. Например, суды не исполняют решения иностранных судов, если их исполнение может нанести ущерб суверенитету Республики Беларусь или угрожает безопасности Республики Беларусь или противоречит публичному порядку Республики Беларусь;

– *публичный порядок* – получила закрепление в Законе Республики Беларусь от 9 июля 1999 г. «О международном арбитражном (третейском) суде» и в Хозяйственном процессуальном кодексе Республики Беларусь (ХПК РБ) в качестве основания для отказа в признании и исполнении решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения.

### **3.2. Взаимность и реторсия**

*Принцип взаимности* – принцип межгосударственных отношений, в соответствии с которым государства должны строить отношения друг с другом на взаимовыгодной, равноправной основе, с учетом законных интересов другой стороны, особенно в вопросах обеспечения международного мира и безопасности.

В материально-правовом смысле под принципом взаимности следует понимать, что иностранное право подлежит взаимному применению в целях развития сотрудничества между государствами. При этом если одно государство отказывается от применения в соответствующих случаях норм права другого государства, то такое другое государство также отказывается применять право первого на своей территории. Это утверждение зачастую применяется и к признанию и (или) приведению в исполнение решений иностранного суда.

*Взаимность в МПЧ означает:*

– предоставление иностранцам в Республике Беларусь таких же прав, свобод и возможностей, какими обладают граждане Республики Беларусь в соответствующем иностранном государстве;

– признание и исполнение иностранных судебных решений при условии признания и исполнения судебных решений Республики Беларусь в соответствующем иностранном государстве;

– исполнение судебных поручений иностранных судов при аналогичном исполнении поручений судов Республики Беларусь;

– в определенных случаях применение иностранного права при условии, если в соответствующем иностранном государстве к аналогичным отношениям применяется право Республики Беларусь.

Обычно под взаимностью понимается взаимное предоставление государствами отдельных конкретных прав и правомочий и взаимное предоставление национального режима и режима наибольшего благоприятствования.

Различают два вида взаимности:

- материальная – иностранцы на территории другого государства пользуются таким объемом прав, которым они пользуются в своем государстве;

- формальная – иностранцам на территории другого государства предоставляется такой объем прав, которым пользуются собственные граждане.

В Республике Беларусь предоставляется, как правило, формальная взаимность: иностранцы имеют такие же имущественные и иные права, что и белорусские граждане. Лишь в отдельных случаях, например в области налогообложения, может быть предоставлена материальная взаимность.

Взаимность не является необходимой предпосылкой применения коллизионных норм, отсылающих к иностранному праву. Коллизионные нормы применяются данным государством во взаимоотношениях со всеми другими государствами на общих основаниях. Таким образом, наделение иностранных физических и юридических лиц равными с белорусскими гражданами и организациями правами и обязанностями по общему правилу не зависит от того, как решается вопрос о правовом положении белорусских лиц в соответствующем иностранном государстве.

Белорусский суд применяет иностранное право независимо от того, применяется ли в соответствующем государстве к аналогичным отношениям право Республики Беларусь, за исключением случаев, когда применение иностранного права на началах взаимности предусмотрено законодательством Республики Беларусь. Если применение иностранного права зависит от взаимности, то предполагается, что она существует, поскольку не доказано иное (ст. 1098 ГК РБ).

В предусмотренных законом случаях государство может применять к иностранному физическому и юридическому лицу меры, ограничивающие правовой статус. Эти ограничительные меры называются *реторсией*, т. е. идет речь о применении ответных ограничений. Если одно государство принимает меры, наносящие неосновательный в порядке дискриминации ущерб интересам другого государства или его граждан, то это последнее государство может принять ответные ограничительные меры.

Целью таких мер является обычно достижение отмены ограничений, установленных первым государством, и восстановление принципа взаимности по отношению к соответствующему государству.

Поэтому меры, используемые в качестве реторсии, должны быть пропорциональны вызвавшему их акту и прекращаться с момента восстановления прежнего положения. По общему правилу реторсионные меры применяются в ответ на дискриминационные действия иностранного государства. Основной целью таких мер является отмена установленных за границей ограничений.

Акты реторсии относятся к числу законных мер, которые может применять любое государство. Указанные акты устанавливаются внутренним законодательством, а также международными договорами.

Возможность применения реторсий предусмотрена ст. 1102 ГК РБ. В ней указано, что Правительством Республики Беларусь могут быть установлены ответные ограничения в отношении прав граждан и юридических лиц тех государств, в которых имеются специальные ограничения прав граждан и юридических лиц Республики Беларусь. В соответствии со ст. 599 ГПК РБ, если иностранным государством не обеспечивается белорусскому государству и его имуществу такая же судебная неприкосновенность, какая обеспечивается данному иностранному государству в Республике Беларусь, в отношении этого государства Правительством Беларуси могут быть приняты ответные ограничительные меры.

### **3.3. Правовой режим и его виды**

Понятие правового режима имеет в международном частном праве чрезвычайно важное значение: оно определяет объем гражданской правосубъектности иностранного лица, набор тех конкретных прав и обязанностей, которыми может пользоваться та или иная группа иностранных лиц на территории данного государства. С точки зрения общего алгоритма решения частноправовых дел с участием иностранных субъектов определение правового режима стоит сразу же за вопросом о признании как таковой правосубъектности иностранного лица. Только после установления общего объема правосубъектности следует обращаться к коллизионным нормам и специальным нормам прямого действия с целью определения конкретных прав и обязанностей иностранного лица в возникшем правоотношении.

Иностранцы в стране пребывания наделяются определенным правовым статусом. Совокупность прав и обязанностей иностранных

физических и юридических лиц называется правовым режимом. Этот режим устанавливается внутренним законодательством того государства, на территории которого пребывают иностранцы, а также международными договорами.

В соответствии с международными договорами запрещается дискриминация иностранцев по признакам расы, пола, вероисповедания и т. п.

На территории Республики Беларусь международные договоры, направленные на охрану имущественных прав иностранцев, обладают преимущественной силой. Если международным договором установлены иные правила, чем те, которые содержатся в белорусском гражданском законодательстве, то применяются правила международного договора.

В современном законодательстве и доктрине принято выделять следующие основные правовые режимы: режим недискриминации, национальный режим, режим наибольшего благоприятствования и преференциальный режим.

*Режим недискриминации* берет свое начало в одном из основополагающих принципов международного публичного права – в принципе суверенного равенства государств. Суть режима недискриминации заключается в недопустимости дискриминации иностранных лиц в зависимости от принадлежности государства их национальности к той или иной общественно-политической системе, объединению государств или по какому-либо иному признаку. Режим недискриминации не требует специального закрепления в международных договорах, заключаемых договаривающимися государствами. В то же время в некоторых типах международных договоров (и в том числе в договорах о поощрении и защите капиталовложений) принято подчеркивать необходимость соблюдения режима недискриминации в отношениях между договаривающимися сторонами.

Различают два основных вида правовых режимов:

- национальный режим;
- режим наибольшего благоприятствования.

*Принцип национального режима* следует отнести к одному из основных начал международного частного права. Под национальным режимом понимается приравнивание иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц в том, что касается их прав и обязанностей, к отечественным гражданам и юридическим лицам.

При национальном режиме иностранным физическим и юридическим лицам предоставляется такой же режим, какой предоставляется

отечественным гражданам и организациям. Предоставление иностранцам национального режима регламентируется внутренним законодательством, а также международными договорами.

*Режим наибольшего благоприятствования* – приравнивание правового статуса иностранного лица не к правовому статусу местных физических и юридических лиц (как это имеет место при национальном режиме), а к наиболее выгодному статусу, которым обладают на территории данного государства иностранные лица из любого другого иностранного государства. Закрепление режима наибольшего благоприятствования означает, что физические и юридические лица страны, пользующейся этим правовым режимом, имеют возможность претендовать на наиболее благоприятные условия, которые на территории этого государства предоставляются иностранным лицам из любого третьего иностранного государства (принцип – «благо одного – благо всех»).

## **Тема 4. СУБЪЕКТЫ МЕЖДУНАРОДНОГО ЧАСТНОГО ПРАВА**

4.1. Правовое положение иностранных граждан в Республике Беларусь.

4.2. Правовое положение граждан Республики Беларусь за рубежом.

4.3. Национальность (государственная принадлежность) юридических лиц.

4.4. Деятельность иностранных юридических лиц и их представительств в Республике Беларусь.

4.5. Белорусские юридические лица за рубежом.

4.6. Государство и международные организации.

4.6.1. Особенности правового положения государства.

4.6.2. Международные организации в МЧП.

### **4.1. Правовое положение иностранных граждан в Республике Беларусь**

Для международного частного права характерен дифференцированный подход к физическим лицам, находящимся в пределах юрисдикции конкретного государства, основанный, во-первых, на разделении на соответствующие категории, а во-вторых, установлении определенного правового режима в отношении каждой из них.

Таких категорий, как правило, три:

- собственные (отечественные) граждане данного государства;
- иностранные граждане;
- лица без гражданства.

В последние годы становится все более актуальным выделение в отдельную позицию и еще одной группы лиц – *беженцев*.

*Иностранными гражданами* признаются лица, не являющиеся гражданами данного государства и имеющие доказательства своей принадлежности к гражданству другому государству.

В связи с этим на гражданина любого государства, находящегося вне пределов юрисдикции своего отечества, распространяются по крайней мере два правового порядка: своего государства, иностранного, на территории которого лицо находится.

*Лицами без гражданства* признаются лица, которые не состоят в гражданстве данного государства и не имеют доказательств своей принадлежности к гражданству другого государства.

Каждое государство само устанавливает для иностранцев, находящихся на его территории, соответствующий правовой статус. Этот статус определяется как внутренним (национальным) законодательством, так и международными договорами.

*Правовой статус иностранного гражданина* условно можно разделить на две части:

- правовой статус гражданина своего государства;
- правовой статус гражданина страны пребывания.

Иностранные граждане, пребывающие на территории других стран, обладают правоспособностью, определяемой местным правовым порядком. Преимущественно это осуществляется на основе принципа национального режима.

Под гражданской правоспособностью физического лица понимается его способность быть носителем гражданских прав и обязанностей, допускаемых объективным правом данной страны.

Так, в ст. 1104 ГК РБ предусматривается, что *гражданская правоспособность физического лица определяется его личным законом*.

Под гражданской дееспособностью физического лица понимается его способность своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (ст. 20 ГК РБ).

Права, свободы, обязанности и ответственность иностранцев в Республике Беларусь закреплены во второй главе Закона Республики Беларусь от 4 января 2010 года «О правовом положении иностранных

граждан и лиц без гражданства в Республике Беларусь» (далее – Закон 2010).

Иностранцам в Республике Беларусь предоставлены, в частности, следующие права и свободы (ст. 7–16 Закона 2010):

- гарантия неприкосновенности личности и жилища, других личные прав и свобод;

- право иметь в собственности имущество, наследовать или завещать его, пользоваться иными имущественными и личными неимущественными правами в порядке, установленном законодательством Республики Беларусь, а также международными договорами Республики Беларусь;

- право пользоваться всеми средствами правовой защиты прав и свобод личности, предусмотренными законодательством Республики Беларусь.

*Ограничения прав и свобод иностранцев* могут устанавливаться только в случаях, предусмотренных законодательными актами Республики Беларусь, в интересах национальной безопасности Республики Беларусь, общественного порядка, защиты нравственности, здоровья населения, прав и свобод граждан Республики Беларусь и других лиц, например:

- иностранцы не могут избирать и быть избранными в выборные государственные органы Республики Беларусь, а также принимать участие в референдумах;

- иностранцы не могут занимать должности, назначение на которые в соответствии с законодательством Республики Беларусь связано с принадлежностью к гражданству Республики Беларусь;

- иностранцы, находящиеся в Республике Беларусь, не исполняют воинской обязанности.

*Основной обязанностью иностранцев в Республике Беларусь* является их обязанность соблюдать Конституцию Республики Беларусь и иные акты законодательства Республики Беларусь, уважать ее национальные традиции.

Иностранцы подразделяются следующим образом:

- постоянно проживающих;

- временно проживающие в Республике Беларусь;

- временно прибывшие на территорию Республики Беларусь (не более 90 суток в течение года).

Постоянно проживающие в Республики Беларусь иностранные граждане – это те, кто имеет разрешение на постоянное проживание и вид на жительство.

В соответствии со ст. 53 Закона 2010 разрешение на постоянное проживание выдается иностранным гражданам и лицам без гражданства, которые:

- являются близкими родственниками граждан Республики Беларусь, постоянно проживающих в Республике Беларусь;
- являются лицами, которым предоставлены статус беженца или убежище в Республике Беларусь;
- имеют право на воссоединение семьи;
- прожили на законных основаниях в Республике Беларусь последние семь и более лет;
- имеют основания для приобретения гражданства Республики Беларусь в порядке регистрации и т. д.

Постоянно проживающие в Республике Беларусь иностранцы:

- имеют все социально-экономические права, которыми пользуются граждане Республики Беларусь, включая право на социальное обеспечение;
- имеют право заниматься трудовой и предпринимательской деятельностью наравне с гражданами Республики Беларусь в порядке, установленном законодательными актами Республики Беларусь, с учетом ограничений;
- имеют право на доступное медицинское обслуживание наравне с гражданами Республики Беларусь, если иное не определено законодательными актами и международными договорами Республики Беларусь;
- имеют равное с гражданами Республики Беларусь право на образование, если иное не определено законодательными актами.

*Временно проживающий* в Республике Беларусь иностранец – лицо, получившее в порядке, установленном законодательными актами Республики Беларусь, разрешение на временное проживание.

Иностранцы, временно пребывающие и временно проживающие в Республике Беларусь:

- не вправе осуществлять в Республике Беларусь предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, если иное не определено законодательными актами и международными договорами Республики Беларусь;
- имеют право на доступное медицинское обслуживание за счет собственных средств, средств юридических лиц и иных источников, не запрещенных законодательством Республики Беларусь;
- имеют право на получение образования в Республике Беларусь в соответствии с международными договорами Республики Беларусь



или на основании договоров об обучении, заключенных с учреждениями образования.

#### **4.2. Правовое положение граждан Республики Беларусь за рубежом**

Белорусские граждане выезжают за границу на работу, в служебные командировки, на учебу, отдых, в туристические поездки и т. д.

Граждане Республики Беларусь за рубежом могут проживать постоянно или находиться там временно.

Правовой статус белорусских граждан за рубежом определяется:

- законодательством страны пребывания;
- белорусским законодательством.

Правовой статус граждан Республики Беларусь за рубежом определяется международными договорами, заключенными Республикой Беларусь с иностранными государствами. Пребывая за границей, белорусские граждане находятся под защитой и покровительством Республики Беларусь.

*Гражданская правоспособность* гражданина Республики Беларусь за рубежом по общему правилу определяется законом страны пребывания. Применение белорусского закона допускается лишь при наличии соответствующего международного договора, участницей которого является Республика Беларусь.

*Гражданская дееспособность* гражданина Республики Беларусь за рубежом, как правило, определяется личным законом, т. е. законом Республики Беларусь.

Граждане Республики Беларусь за рубежом могут пользоваться всеми имущественными и личными неимущественными правами, предусмотренными иностранными законами, хотя эти права и не известны белорусскому законодательству.

Следовательно, они вправе в случае необходимости пользоваться защитой этих прав со стороны местных органов страны пребывания.

Граждане Республики Беларусь за рубежом:

- не пользуются избирательным правом;
- не могут быть избраны в выборные государственные органы, а также занимать определенные должности в стране пребывания;
- должны соблюдать законы страны пребывания, с уважением относиться к местным традициям и обычаям.

Белорусское государство защищает права и законные интересы граждан Республики Беларусь на своей территории и за ее пределами.

В случае, если в стране пребывания отсутствуют дипломатические представительства и консульские учреждения Республики Беларусь, защита прав и законных интересов белорусских граждан может по договоренности осуществляться соответствующими организациями других государств (в частности, консульскими учреждениями Российской Федерации).

В дипломатических представительствах и консульских учреждениях Республики Беларусь ведется консульский учет граждан Республики Беларусь, постоянно проживающих за границей, и временный консульский учет граждан Республики Беларусь, временно выехавших из Республики Беларусь.

В случае утери или хищения паспорта вне пределов Республики Беларусь (приведения в негодность по различным причинам) гражданам следует немедленно обратиться в ближайший полицейский участок для получения соответствующего документа, а затем сообщить о происшедшем в ближайшее консульское учреждение Республики Беларусь для получения временного документа (свидетельства на возвращение в Республику Беларусь), удостоверяющего личность. По возвращении в Республику Беларусь указанное свидетельство сдается в государственный орган, выдавший гражданину паспорт.

#### **4.3. Национальность (государственная принадлежность) юридических лиц**

В современных условиях хозяйственная деятельность многих юридических лиц не ограничена пределами одного государства. Фирма может иметь за рубежом свои представительства, дочерние предприятия и т. д.

В ряде случаев важно установить, какому государству принадлежит то или иное юридическое лицо.

*Например*, если в торговом соглашении указано, что юридическим лицам договаривающегося государства предоставляется режим наибольшего благоприятствования, то необходимо определить, какие юридические лица относятся к юридическим лицам данного государства, т. е. следует определить национальность этих лиц.

Национальность – понятие, которое определяет личный закон (статут) юридического лица.

Государственная принадлежность – состояние юридического лица – разными теоретиками рассматривается по-разному. В некоторых случаях государственная принадлежность является критерием определе-

ния личного статуса юридического лица. В других случаях государственная принадлежность юридического лица является основанием применения внутренних законов данного государства при определении норм права, которые определяют порядок учреждения данного юридического лица (без связи с личным законом).

Тогда как национальность юридического лица определяется в зависимости от правовой системы той страны, в которой оно осуществляет свою деятельность.

Поэтому в МЧП под термином *«национальность юридического лица»* понимается принадлежность юридического лица к определенному государству. То есть, данный термин используется для разграничения собственных (национальных) и чужих (иностранных) юридических лиц.

Правильное определение национальности юридического лица имеет важное практическое значение (определяется режим налогообложения, порядок выдачи лицензий на совершение внешнеторговых сделок и т. д.).

Поэтому во многих странах национальность юридического лица определяется по-разному:

- в Австрии, Германии, Испании и некоторых других странах Западной Европы по месту нахождения юридического лица, которым по общему правилу признается место, где находится правление (совет директоров) данного юридического лица;

- в Великобритании, США и других государствах англосаксонской системы права по месту, где юридическое лицо создано и утвержден его устав (положение);

- в странах – членах СНГ законом юридического лица считается право страны, где это юридическое лицо учреждено;

- в странах Ближнего Востока национальность юридического лица определяется по месту осуществления производственной деятельности;

- в ряде государств национальность юридического лица определяется на основе сочетания различных критериев (Египет).

Гагская конвенция 1956 г. о признании прав юридического лица за иностранными компаниями, ассоциациями и учреждениями исходит из того, что национальность юридического лица определяется законом страны, где оно зарегистрировано и где согласно уставу (положению) находится его правление. Согласно Конвенции о коллизионных вопросах в отношении коммерческих компаний, подписанной в 1979 г. в Монтевидео, деятельность и прекращение деятельности компании определяются по закону страны, где она (компания) учреждена.

*Национальность юридического лица* может определяться по различным критериям. Большое значение понятие «национальность» имеет в морском праве, но в данной сфере данное понятие имеет несколько другое значение. Каждое государство определяет условия предоставления своей национальности судам, регистрации судов на его территории и права плавать под его флагом.

Суда имеют национальность того государства, под флагом которого они имеют право плавать.

Между государством и судном должна существовать реальная связь. Каждое государство выдает соответствующие документы судам, которым оно предоставляет право плавать под его флагом.

#### **4.4. Деятельность иностранных юридических лиц и их представительств в Республике Беларусь**

Основным критерием для определения национальности юридического лица в Республике Беларусь является место, где юридическое лицо создано и утвержден его устав.

Правовое положение иностранных юридических лиц на территории Республики Беларусь определяется, во-первых, национальным (белорусским) законодательством; во-вторых, международными договорами, участницей которых является Республика Беларусь.

Иностранные юридические лица могут быть учредителями и участниками создаваемых в Республике Беларусь коммерческих и некоммерческих юридических лиц.

Иностранные юридические лица вправе осуществлять внешнеторговую деятельность в Республике Беларусь в соответствии с ее законодательством.

Важной сферой деятельности иностранных юридических лиц является осуществление на территории Республики Беларусь инвестиционной деятельности (путем привлечения иностранных капиталовложений в белорусские организации либо на основе только иностранного учредительства).

Согласно белорусскому законодательству регистрация коммерческой организации с иностранными инвестициями осуществляется в уполномоченном на то государственном органе (облсполкоме, Мингорисполкоме). Банк и другие финансово-кредитные учреждения с иностранными инвестициями подлежат регистрации в Национальном банке Республики Беларусь.

Республикой Беларусь заключено немало торговых соглашений. В этих соглашениях предусматривается взаимное предоставление определенного правового режима юридическим лицам договаривающихся государств. По торговым соглашениям Республика Беларусь предоставляет иностранным юридическим лицам, как правило, режим наибольшего благоприятствования.

Иностранное юридическое лицо осуществляет в Республике Беларусь предпринимательскую и иную деятельность, регулируемую гражданским законодательством, в соответствии с правилами, установленными этим законодательством для такой деятельности юридических лиц Республики Беларусь.

Иностранные юридические лица имеют право на судебную защиту своих прав.

Иностранные юридические лица, имеющие постоянные деловые связи с белорусскими организациями, могут учредить в Республике Беларусь свои представительства. Законодательством Республики Беларусь предусмотрен разрешительный порядок открытия таких представительств.

Порядок открытия и деятельности в Республике Беларусь представительств иностранных организаций утвержден постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 30 мая 2018 г. № 408.

#### **4.5. Белорусские юридические лица за рубежом**

Существуют два вида юридических лиц, создаваемых белорусскими организациями за рубежом: у одних юридических лиц полностью белорусский капитал, у других – смешанный капитал.

Порядок осуществления деятельности белорусского юридического лица на территории иностранного государства (помимо общих оснований) определяется национальным законодательством той страны, где действует это лицо, а также положениями торгового договора, заключенного Республикой Беларусь с данным государством.

Республикой Беларусь заключено немало торговых соглашений с другими государствами. В них, как правило, предусматривается предоставление определенного правового режима юридическим лицам договаривающихся государств. Например, соглашение о торговых отношениях между Беларусью и США, вступившее в силу в феврале 1993 г., дало возможность белорусским юридическим лицам получить режим наибольшего благоприятствования в торговле с США.

Инвестиционная деятельность юридических и физических лиц Республики Беларусь при направлении ими инвестиций на территорию иностранных государств может осуществляться в следующих формах:

- создание юридических лиц, в том числе банков и небанковских кредитно-финансовых организаций, с участием инвестиций юридических и физических лиц Республики Беларусь, а также филиалов (представительств) банков Республики Беларусь;

- приобретение имущества или имущественных прав, а именно: недвижимости, доли в уставном фонде юридических лиц иностранных государств, ценных бумаг;

- в любых других формах, не противоречащих законодательству иностранных государств и международным договорам Республики Беларусь.

Юридические лица Республики Беларусь и индивидуальные предприниматели открывают счета в иностранной валюте за пределами Республики Беларусь и совершают по ним операции с разрешения Национального банка Республики Беларусь, если иное не предусмотрено международными договорами Республики Беларусь или законодательством Республики Беларусь.

Учет и контроль за инвестициями, направляемыми юридическими лицами Республики Беларусь и индивидуальными предпринимателями на территорию иностранных государств, включая приобретение недвижимости и ценных бумаг, вложение в уставные фонды иностранных юридических лиц, осуществляются Национальным банком Республики Беларусь.

Вложение в уставные фонды юридических лиц на территории иностранных государств имущества Республики Беларусь осуществляется с согласия собственника уполномоченным им органом и только после экспертизы достоверности оценки такого имущества, проводящейся в соответствии с законодательством Республики Беларусь.

Регистрация зарубежных хозяйственных, страховых, банковских структур в Республике Беларусь производится Министерством иностранных дел в течение 1 месяца с даты регистрации их за границей.

Вклады в уставный фонд зарубежного предприятия могут быть осуществлены только после его регистрации в Республике Беларусь. Если законодательством страны местонахождения зарубежного предприятия предусмотрено иное, то с разрешения Национального банка Республики Беларусь до регистрации предприятия в уставный фонд вносится минимально необходимая сумма.

Прибыль, получаемая от деятельности зарубежных предприятий, а также доходы от операций с ценными бумагами, получаемые белорусскими субъектами хозяйствования, облагаются налогами в соответствии с действующим в Республике Беларусь законодательством, если иное не предусмотрено международными договорами.

Ответственность за своевременный перевод прибыли и доходов в полном объеме в Республику Беларусь несут участники зарубежного предприятия.

Открытие дочерних банков, филиалов банков Республики Беларусь за пределами Беларуси, а также участие белорусских банков в иностранных банках осуществляются с разрешения Национального банка Республики Беларусь.

Решение о выдаче разрешения на открытие дочернего банка, филиала банка Республики Беларусь за пределами Беларуси, а также на участие белорусского банка в иностранном банке либо об отказе в выдаче такого разрешения должно быть принято в тридцатидневный срок со дня подачи документов.

Белорусские юридические лица при осуществлении внешнеэкономической деятельности за рубежом несут самостоятельную имущественную ответственность по своим обязательствам. Белорусское государство и его органы не отвечают по их обязательствам. В свою очередь, юридические лица не отвечают по обязательствам белорусского государства и его органов.

## **4.6. Государство и международные организации**

### ***4.6.1. Особенности правового положения государства***

Государство – основной, универсальный субъект международного публичного права. Однако правоотношения с участием государства могут иметь и частноправовой характер. Государство как единственный суверенный субъект права обладает международной публичной и частноправовой правосубъектностью. Более типичными для государства являются отношения публично-правового характера, тем не менее, оно вправе вступать в имущественные и неимущественные гражданские правоотношения, обладающие, естественно, особой спецификой, поскольку государство обладает качеством особого субъекта права. Это качество обусловлено тем, что государство не является юридическим лицом, поскольку суверенно и само определяет свой правовой статус.

*В соответствии с этой теорией государство как субъект гражданско-правовых отношений обладает иммунитетами.*

Правовой основой иммунитетов государства является его суверенитет. Теория абсолютного иммунитета государства непосредственно связана с принципом суверенного равенства государств и с общим принципом права «равный над равным не имеет ни власти, ни юрисдикции». В 20-х гг. XX в. суды многих западных государств выносили «руководящие решения», подтверждающие абсолютный иммунитет государства в частноправовых отношениях.

В международном частном праве различают следующие *виды иммунитета* государства:

- судебный иммунитет;
- иммунитет государственной собственности.

*Судебный иммунитет* предполагает следующее:

а) *неподсудность одного государства суду другого государства* означает, что иски к иностранному государству не могут рассматриваться без его согласия в судах другого государства. Ни одно государство не может принудить другое государство быть в его судах ответчиком по делу «равный над равным не имеет юрисдикции».

Французский суд, отказывая И. С. Щукиной в удовлетворении ее требований к Российской Федерации о наложении ареста на картины Эрмитажа и Государственного музея изобразительных искусств имени А. С. Пушкина, указал, что иски к государству не могут рассматриваться без его согласия в судах другого государства. Российская Федерация как государство обладает судебным иммунитетом;

б) *иммунитет от предварительного обеспечения иска* заключается в том, что в порядке обеспечения иска имущество иностранного государства не может быть подвергнуто мерам принудительного характера со стороны другого государства. Меры такого обеспечения возможны лишь в случае прямо выраженного согласия на это со стороны данного иностранного государства;

в) *иммунитет от принудительного исполнения решения* означает, что нельзя в принудительном порядке исполнять судебное решение, вынесенное против иностранного государства без его согласия.

*Иммунитет государственной собственности* заключается в особом режиме такой собственности. Государственная собственность пользуется неприкосновенностью. Она не может быть без согласия государства-собственника подвергнута отчуждению, аресту и другим мерам принудительного характера. Государственную собственность одного государства нельзя насильно удерживать на территории другого государства. Заявление государства о принадлежности ему соот-



ветствующей собственности не может быть оспорено в юрисдикционных органах другого государства.

Во многих странах существует довольно обширное законодательство, регулирующее иммунитеты государства:

- Закон США об иммунитете иностранных государств 1976 г.,
- Акт Великобритании о государственном иммунитете 1978 г.,
- Акт Сингапура об иммунитете иностранного государства 1979 г.

и др.

Все эти законы основаны на доктрине функционального иммунитета государства. Судебная практика перечисленных государств делит акты государства на публичные и частные, коммерческие и не-коммерческие. Все принятые законы об иммунитетах не имеют обратной силы.

Иностранное государство пользуется иммунитетом только в случаях совершения суверенных действий (открытие дипломатических и консульских представительств). Если же государство совершает действия коммерческого характера (т. е. ведет торговую деятельность), оно иммунитетом не пользуется. Торговая деятельность определяется следующим образом: это контракты о поставке товаров и предоставлении услуг, договоры займа и другие сделки финансового характера, гарантии и поручительства.

При определении характера деятельности иностранного государства суды должны принимать во внимание именно природу сделки, а не ее цель. Иностранному государству не предоставляется иммунитет от исполнительных действий в отношении собственности, которая используется в торговых целях.

#### ***4.6.2. Международные организации в МЧП***

Международные организации занимают существенное место в современной системе международных отношений. Они, как правило, делятся на две категории: *правительственные* (межгосударственные) и *неправительственные*.

В ряде случаев международные организации могут вступать в гражданско-правовые отношения. Так, они вправе приобретать и отчуждать имущество, арендовать помещения, заключать другие сделки имущественного и неимущественного характера. В качестве иллюстрации можно привести следующий пример. Международная организация гражданской авиации (ИКАО) заключила с фирмой «Канадские железные дороги» договор об аренде земельного участка в Монреале для строительства здания штаб-квартиры ИКАО. В данном случае

международная организация стала участником гражданско-правовых отношений.

Международная организация как субъект международного частного права обладает правами юридического лица. Но правовое положение международной организации существенно образом отличается от правового положения иностранных юридических лиц. Последние, как уже отмечалось, обладают национальностью (государственной принадлежностью). В то же время международная организация таким критерием не обладает. Международная организация, вступая в гражданско-правовые отношения, не подчиняет свои отношения национальному праву какого-либо государства.

Собственность международных организаций (земля, здания, сооружения и т. п.) пользуется иммунитетом. Она не может быть без согласия данной организации подвергнута отчуждению, аресту и другим мерам принудительного характера. Иммунитет международной организации закрепляется в соответствующих международных договорах. Иски к международным организациям по гражданско-правовым спорам не подсудны суду страны пребывания. В то же время сама международная организация вправе обратиться с иском о защите своих прав и законных интересов в суд страны пребывания. Международная организация может быть истцом, но не ответчиком по делу в национальном суде.

Международные организации вправе отказаться от принадлежащего им иммунитета. В частности, некоторые международные организации отказываются от иммунитета при страховании своих транспортных средств на случай причинения материального ущерба третьим лицам.

Международные межправительственные организации (ММПО) как субъекты международного частного права являются, прежде всего, субъектами международного права. Их международная правосубъектность имеет вторичный характер, она производна от воли государств-членов и устанавливается в учредительных документах ММПО.

В международных гражданских правоотношениях международные организации выступают как юридические лица. Это закреплено в уставах. В законодательстве многих государств (США, Великобритания, Россия) закреплено, что международные организации могут действовать на их территории в качестве юридических лиц.

Принято считать, что личный закон международных организаций как субъектов гражданских правоотношений определяется на основе теории оседлости – международная организация считается юриди-

ческим лицом права того государства, на чьей территории расположена ее штаб-квартира (НАТО – юридическое лицо бельгийского права, СНГ – юридическое лицо белорусского права, Совет Европы – юридическое лицо французского права и т. д.).

Однако необходимо учитывать, что гражданская правоспособность ММПО определяется не национальным, а международным правом и имеет серьезную специфику, поскольку речь идет именно о международных юридических лицах. ММПО как субъект международного публичного права обладает привилегиями и иммунитетами (собственности, от национальной юрисдикции, от применения национального права), при этом вступление ММПО в частноправовые отношения предполагает отказ от этих привилегий и иммунитетов.

## **Тема 5. ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ**

5.1. Коллизионные вопросы права собственности.

5.2. Право собственности и другие вещные права иностранцев в Республике Беларусь.

5.3. Правовое регулирование иностранных инвестиций.

### **5.1. Коллизионные вопросы права собственности**

**Право собственности** – это совокупность юридических норм, регулирующих отношения собственности. Институт права собственности в международном частном праве регулируется международными договорами, коллизионными и иными нормами внутреннего (национального) законодательства. Во многих странах проводится различие между правом на недвижимое имущество (земельные участки, леса, строения и некоторые другие объекты) и правом на движимое имущество (ценные бумаги, транспортные средства, личные вещи и т. п.).

По общему правилу право собственности на недвижимость определяется законом места нахождения вещи.

Существуют различные подходы к вопросу о том, какой закон регулирует переход права собственности на движимое имущество, если вещь приобретается не в том государстве, где она находится. В одних странах (Австрия, Германия, Греция, Италия, Япония и др.) применяется закон места нахождения вещи, в других (Великобритания, США) – личный закон собственника.

В соответствии со ст. 1119 ГК РБ *«принадлежность имущества к недвижимым или движимым вещам, а также иная юридическая ква-*

*лификация имущества определяются по праву страны, где это имущество находится».*

Общепризнанным считается правило о том, что если в каком-либо государстве вещь правомерно перешла по законам данного государства в собственность определенного лица, то при изменении места нахождения вещи право собственности на указанную вещь сохраняется за ее собственником.

При перемещении вещи из одного государства в другое может измениться объем прав собственника. При этом не имеет значения, какие права принадлежали собственнику вещи до ее перемещения в данное государство. Объем прав собственника определяется законом страны места нахождения вещи.

В частности, к договорам в отношении находящихся на территории Республики Беларусь земельных участков, строений и иного недвижимого имущества применяется белорусское право.

Специальная коллизийная норма действует в случаях, когда предметом сделки является «товар в пути». Предусмотрено, что право собственности на вещь, находящуюся в пути по внешнеторговой сделке, определяется по закону страны, из которой эта вещь отправлена, если иное не установлено соглашением сторон. В некоторых странах в отношении вещей, находящихся в пути, применяется закон места назначения товара.

Коллизийные вопросы права собственности регулируются отдельными международными конвенциями. Так, Конвенция 1958 г. о праве, применимом к переходу права собственности в международной купле-продаже товаров, решает вопросы, связанные с переходом права собственности, на основании закона, применяемого сторонами к внешнеторговой сделке, т. е. по законам места совершения сделки.

Вопросы права собственности на воздушные суда предусмотрены Женевской конвенцией 1948 г. о международном признании прав на воздушные суда. Согласно этой Конвенции, право собственности на воздушные суда определяются по закону страны, где эти суда зарегистрированы.

В ГК РБ (статьи 1120, 1121) имеется несколько коллизийных норм, касающихся возникновения и прекращения права собственности и иных вещных прав:

– во-первых, возникновение и прекращение права собственности и иных вещных прав на имущество, являющееся предметом сделки, определяется по праву места совершения сделки, если иное не установлено соглашением сторон;

– во-вторых, возникновение и прекращение права собственности и иных вещных прав на имущество не по сделке определяется по праву страны, где это имущество находилось в момент, когда имело место действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для возникновения либо прекращения права собственности и иных вещных прав, если иное не предусмотрено белорусским законодательством;

– в-третьих, возникновение права собственности и иных вещных прав на имущество вследствие приобретательной давности определяются правом страны, где имущество находилось в момент окончания срока приобретательной давности;

– в-четвертых, право собственности на транспортные средства и иное имущество, подлежащее внесению в государственные реестры, определяется по праву страны, где эти транспортные средства или имущество зарегистрированы.

## **5.2. Право собственности и другие вещные права иностранцев в Республике Беларусь**

В Республике Беларусь иностранцы наделяются правом собственности. Иностранцам в Республике Беларусь могут принадлежать жилые дома, дачи, насаждения на земельном участке, транспортные средства, акции и другие ценные бумаги, предметы домашнего хозяйства и личного потребления, средства производства для ведения крестьянского (фермерского) хозяйства, садоводства, огородничества и другой хозяйственной деятельности, произведенная продукция и полученные доходы, а также иное имущество потребительского и производственного назначения.

Белорусский закон запрещает передавать в собственность иностранцев земельные участки, находящиеся на территории Республики Беларусь.

Закон места нахождения вещи является определяющим при решении коллизионных вопросов права собственности в Республике Беларусь. По общему правилу он применяется и к движимому, и к недвижимому имуществу.

Возникновение и прекращение права собственности на имущество, являющееся предметом сделки, определяются по праву места совершения сделки, если иное не установлено соглашением сторон. Исходя из этого, по внешнеторговой сделке, совершенной в Республике Беларусь, возникновение и прекращение права собственности опреде-

ляются законодательством Республики Беларусь, если в тексте договора стороны не предусмотрели иного.

Риск случайной гибели отчуждаемой вещи переходит на приобретателя одновременно с возникновением у него права собственности, если иное не установлено договором.

Законодательство Республики Беларусь по вопросам права собственности на товар в пути отсылает к закону той страны, из которой этот товар отправлен. Поэтому право собственности на товар, отправленный, например, железнодорожным транспортом из Беларуси в другую страну, должно определяться белорусским законодательством (закон места отправления).

В Республике Беларусь действует общее правило, согласно которому, если в каком-либо государстве вещь правомерно перешла по законам этого государства в собственность определенного лица, то при перемещении вещи в Беларусь право собственности на данную вещь сохраняется за ее собственником.

Объем прав собственника вещи определяется законом места нахождения вещи. Следовательно, при перемещении вещи из одного государства в другое изменяется и содержание прав собственника.

Предоставление иностранцам в Беларуси национального режима действует и в отношении права собственности. Собственник-иностранец может владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим ему имуществом. Например, он вправе передать свое имущество в аренду, продать или подарить его, отдать в залог и т. п. В Республике Беларусь собственность иностранцев (как и белорусских граждан) охраняется законом.

### **5.3. Правовое регулирование иностранных инвестиций**

Согласно ч. 1 ст. 1 Закона Республики Беларусь от 12 июля 2013 г. «Об инвестициях» (далее – Закон об инвестициях) *инвестиции* – любое имущество и иные объекты гражданских прав, принадлежащие инвестору на праве собственности, ином законном основании, позволяющем ему распоряжаться такими объектами, вкладываемые инвестором на территории Республики Беларусь способами, предусмотренными этим Законом, в целях получения прибыли (доходов) и (или) достижения иного значимого результата либо в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

В соответствии же с ч. 2 ст. 1 Закона об инвестициях *иностранными инвесторами* признаются иностранные граждане и лица без граж-

данства, постоянно не проживающие в Республике Беларусь, граждане Республики Беларусь, постоянно проживающие за пределами Республики Беларусь, иностранные и международные юридические лица (организации, не являющиеся юридическими лицами), осуществляющие инвестиции на территории Республики Беларусь.

Следовательно, систематическое толкование указанных норм позволяет определить **иностранные инвестиции** как *инвестиции, принадлежащие иностранному инвестору, вкладываемые им на территории Республики Беларусь.*

Иностранные инвестиции можно разделить на *государственные*, которые осуществляются в виде кредитов и займов, предоставляемых государствами и международными организациями (МБРР, МВФ и др.), и *частные*, осуществляемые иностранными физическими и юридическими лицами.

Каждое государство устанавливает определенный порядок допуска иностранного капитала в свою страну. В одних странах действует разрешительная (или лицензионная) система, в других – установлен свободный доступ иностранного капитала.

При любой системе для иностранных инвесторов должны создаваться стабильные, равные и благоприятные условия.

Основными многосторонними конвенциями, регулирующими иностранные инвестиции, являются Вашингтонская конвенция 1965 г. о порядке разрешения инвестиционных споров между государствами и лицами других государств, Сеульская конвенция 1985 г. об учреждении Многостороннего агентства по гарантиям инвестиций, Соглашение государств-участников СНГ 1993 г. о сотрудничестве в области инвестиционной деятельности, Конвенция стран СНГ 1997 г. о защите прав инвестора.

Республика Беларусь ратифицировала договоры о взаимной защите инвестиций с Великобританией, Германией, Китаем, США, Финляндией, государствами СНГ и многими другими странами.

Указом Президента Республики Беларусь от 25 мая 2010 г. № 273 создано государственное учреждение «Национальное агентство инвестиций и приватизации» (далее – Агентство).

Согласно подпункту 2.1 пункта 2 Указа № 273 Агентство является государственной организацией, подчиненной Министерству экономики Республики Беларусь. Основным предметом деятельности Агентства в соответствии с подпунктом 2.2 пункта 2 Указа № 273 является содействие осуществлению прямых иностранных инвестиций, в том числе при приватизации государственного имущества.

В соответствии со ст. 4 Закона об инвестициях на территории Республики Беларусь инвестиции осуществляются следующими способами:

- создание коммерческой организации;
- приобретение, создание объектов недвижимого имущества;
- приобретение прав на объекты интеллектуальной собственности;
- приобретение акций, долей в уставном фонде, паев в имуществе коммерческой организации;
- на основе концессии;
- иными способами, кроме запрещенных законодательными актами Республики Беларусь.

Согласно ст. 11 Закона об инвестициях иностранным инвесторам гарантируется:

1) беспрепятственный перевод за пределы Республики Беларусь компенсаций, предусмотренных за возможную национализацию или реквизицию инвестиций;

2) беспрепятственный перевод за пределы Республики Беларусь прибыли (доходов) и иных правомерно полученных денежных средств, связанных с осуществлением инвестиций на территории Республики Беларусь, после исполнения налоговых обязательств.

Споры между инвестором и Республикой Беларусь, возникающие при осуществлении инвестиций, разрешаются согласно ст. 13 Закона об инвестициях:

1) в досудебном порядке путем проведения переговоров;

2) споры, не урегулированные в досудебном порядке путем проведения переговоров в течение трех месяцев со дня получения письменного предложения об их урегулировании, разрешаются в судебном порядке в соответствии с законодательством Республики Беларусь;

3) споры, не относящиеся к исключительной компетенции судов Республики Беларусь, возникшие между иностранным инвестором и Республикой Беларусь, не урегулированные в досудебном порядке, по выбору инвестора могут разрешаться также:

– в *арбитражном суде*, учреждаемом для разрешения каждого конкретного спора согласно Арбитражному регламенту Комиссии Организации Объединенных Наций по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ), если стороны спора не согласятся на иное;

– в *Международном центре по урегулированию инвестиционных споров* (МЦУИС) в случае, если этот иностранный инвестор является гражданином или юридическим лицом государства-участника Конвенции по урегулированию инвестиционных споров между государ-



ствами и физическими и юридическими лицами других государств от 18 марта 1965 года.

Инвесторы согласно ст. 15.19 Закона об инвестициях имеют право, в частности:

1) создавать на территории Республики Беларусь коммерческие организации с любым объемом инвестиций, в любых организационно-правовых формах, предусмотренных законодательством Республики Беларусь;

2) при осуществлении инвестиций в приоритетные виды деятельности (секторы экономики) использовать льготы и преференции в соответствии с законодательством Республики Беларусь (например, Указом Президента Республики Беларусь от 8 июля 2013 г. № 301 установлены меры по стимулированию реализации инвестиционных проектов с высокой добавленной стоимостью);

3) на заключение инвестиционного договора с Республикой Беларусь.

В инвестиционном договоре с Республикой Беларусь должны быть определены:

1) объект, объем, сроки и условия осуществления инвестиций;

2) права и обязанности инвестора (инвесторов) и Республики Беларусь;

3) ответственность сторон договора за несоблюдение его условий;

4) иные условия, определяемые в соответствии с законодательными актами Республики Беларусь.

Инвесторы в силу ст. 19 Закона об инвестициях обязаны:

– соблюдать Конституцию Республики Беларусь и принятые в соответствии с ней акты законодательства Республики Беларусь;

– не предпринимать действий, являющихся недобросовестной конкуренцией, а также действий (бездействия), направленных на недопущение, устранение или ограничение конкуренции, причинение вреда правам, свободам, законным интересам других лиц;

– исполнять иные обязанности, установленные законодательством Республики Беларусь.

## Тема 6. ВНЕШНЕЭКОНОМИЧЕСКИЕ СДЕЛКИ

- 6.1. Понятие и классификация внешнеэкономических сделок.
- 6.2. Коллизионные вопросы внешнеэкономических сделок.
- 6.3. Сфера действия обязательственного статута по внешнеэкономическим сделкам. Форма и порядок подписания сделок.

### 6.1. Понятие и классификация внешнеэкономических сделок

*К внешнеэкономическим (внешнеторговым) сделкам* наша доктрина относит сделки, в которых хотя бы одна из сторон является иностранным гражданином или иностранным юридическим лицом и содержанием которых являются операции по ввозу из-за границы товаров или по вывозу товаров за границу либо какие-нибудь подобные операции, связанные с вывозом или ввозом товаров.

Необходимо отличать гражданско-правовые контракты, простоотягощенные иностранным элементом, от внешнеэкономических сделок.

*Гражданско-правовые договоры с иностранным элементом* заключаются на личном уровне, имеют разовый, нерегулярный характер и не оказывают влияния на международный торговый оборот.

*Внешнеэкономические сделки* составляют основу международной торговли.

С точки зрения гражданско-правовых характеристик внешнеэкономические сделки обладают теми же *признаками*, что и внутренние хозяйственные договоры:

- имеют юридически самостоятельный предмет контракта;
- предусматривают определенные виды и способы исполнения;
- учитывают фактическую невозможность исполнения (в частности, некоммерческие риски – невозможность исполнения в результате объективных политических событий или ограничительных действий государства).

Главные *особенности* внешнеторговых сделок: выполнение таможенных правил, повышенный риск неисполнения обязательства, правовая основа – в первую очередь унифицированные международные нормы.

Основные *разновидности* внешнеэкономических сделок:

- договор внешнеторговой (международной) купли-продажи товаров. Именно по его образцу моделируются другие виды внешнеторговых сделок – подряд, перевозка, кредит, дарение, хранение, поручение, страхование, лицензирование и т. д.;

– компенсационные и кооперационные соглашения, которые предусматривают целый комплекс дополнительных мероприятий и заключаются в основном с участием государства;

– контракты, которые используются как способы финансирования основного обязательства – финансовый лизинг, факторинг, форфейтинг.

*Субъектами* внешнеторговых сделок выступают:

- индивидуальные предприниматели;
- национальные юридические лица;
- транснациональные объединения;
- оффшорные компании;
- государства;
- международные юридические лица.

Внешнеторговая сделка является основанием возникновения обязательств.

По характеру внешнеэкономические обязательства могут быть возмездными и безвозмездными, односторонними, двусторонними и многосторонними.

Как правило, внешнеэкономические сделки заключаются посредством использования оферты и акцепта.

В международном обычном праве разработаны базисные условия по внешнеэкономическим сделкам – момент перехода права собственности и риска случайной гибели товара наступает:

а) *при железнодорожных перевозках* – после передачи товара покупателю на границе;

б) *при перевозках водным транспортом* – на условиях Инкотермс;

в) *при почтовых отправлениях* – с момента сдачи товара почте страны пребывания отправителя;

г) *при автоперевозках транспортом продавца* – после досмотра товара на границе;

д) *при воздушных перевозках* – после сдачи товара в стране покупателя.

## **6.2. Коллизионные вопросы внешнеэкономических сделок**

Правовое регулирование внешнеэкономических сделок главным образом основано на применении унифицированных материально-правовых норм и осуществляется прямым методом.

*Общей генеральной коллизионной привязкой практически всех внешнеэкономических сделок является автономия воли сторон.*

Принцип автономии воли сторон считается наиболее гибкой формулой прикрепления, и его применение в наибольшей степени соответствует общему принципу свободы договора.

В праве большинства государств автономия воли в договорных отношениях понимается не только как формула прикрепления, но и как источник права – право сторон самостоятельно создать абсолютно новую, нигде не выраженную и не предусмотренную модель поведения, не обусловленную каким-либо существующим правопорядком или судебной практикой. Такое понимание автономии воли можно вывести из толкования ст. 391 ГК РБ.

Заключая договор, стороны могут установить, каким законодательством он должен регулироваться. Стороны имеют право сделать выбор в силу автономии воли сторон. Эта автономия состоит в том, что стороны имеют право устанавливать по своему усмотрению содержание договора.

Оговорка о применимом праве (автономия воли) может быть прямо выражена или явно следовать из условий контракта. Такое требование содержит ст. 1124 ГК РБ. В зарубежном праве есть понятие «подразумеваемая воля» сторон. Если контракт не содержит оговорки о применимом праве, то в судах некоторых государств производится установление «гипотетической», «подразумеваемой» воли сторон. Для этого используются критерии «локализации», «справедливости», «доброго, заботливого хозяина», «разумного» человека, тесной, реальной, разумной связи выбора применимого права с конкретным фактическим составом.

Даже если оговорка о применимом праве прямо выражена в контракте, установление «первичного» статута (личного и формального) правоотношения производится по объективным признакам независимо от воли сторон. Предусмотрено обязательное применение императивных норм законодательства того государства, с которым сделка имеет реальную связь (1124 ГК РБ).

В законодательстве ряда государств в тех случаях, когда воля сторон в сделке вообще не была выражена, применяется принцип закона места совершения контракта. Однако в условиях развития современных технических средств связи применение этого принципа вызывает большие затруднения, поскольку в области международной торговли значительная часть сделок заключается путем переписки (по телеграфу, телетайпу и т. д.), т. е. в форме сделок между «отсутствующими». Местом заключения договора при этом считается тот пункт, где произошло последнее действие, необходимое для того, чтобы признать сделку совершенной.

*Личный закон контрагентов применяется для установления личного статута правоотношения.*

Определение действительности договора по существу (вопросы «пороков воли» и т. п.) подчиняется обязательственному статусу и предполагает применение права, избранного контрагентами. Главное (договор купли-продажи) и акцессорное (договор банковской гарантии) обязательства предполагают самостоятельное коллизионное регулирование (автономия воли – к договору купли-продажи и закон места нахождения учреждения – к договору банковской гарантии). Наоборот, предусматривается общая коллизионная привязка сделок, независимых друг от друга юридически, но неразрывно связанных экономически (покупка оборудования и лицензионное соглашение).

В мировой арбитражной практике оговорка сторон о применимом праве расценивается как юридический факт. Однако применение автономии воли сторон возможно только для решения вопросов обязательственного статуса, в первую очередь, для определения прав и обязанностей сторон по сделке. При этом по отдельным видам внешнеэкономических сделок предусмотрены формулы прикрепления, содержащие императивные коллизионные привязки и отрицающие возможность свободы выбора права сторонами (ст. 1126 ГК). Право Республики Беларусь (ст. 1124 ГК) предусматривает возможность неограниченной автономии воли сторон. Соглашение о выборе права может быть сделано как в момент заключения договора, так и в последующем; может касаться как договора в целом, так и отдельных его частей. Выбор права сторонами, сделанный после заключения договора, имеет обратную силу и считается действительным с момента заключения контракта. Соглашение сторон о праве применяется к возникновению и прекращению права собственности и иных вещных прав на движимое имущество. В практике отсутствует понятие «подразумеваемая воля» сторон. При отсутствии соглашения сторон о применимом праве к договору применяются субсидиарные *коллизионные привязки*, устанавливаемые на основе критерия наиболее тесной связи (ст. 1125 ГК РБ).

Основной субсидиарной привязкой договорных обязательств является закон продавца как право центральной стороны сделки (закон перевозчика, закон подрядчика, закон хранителя и т. д.).

Эта общая коллизионная привязка трансформируется в специальные:

- закон места учреждения или обычного места деятельности продавца;
- закон места его торгового обзаведения;

– права страны места жительства покупателя, если продавец получил задаток именно в этом государстве.

Законодатель понимает под правом, с которым договор наиболее тесно связан, право страны места жительства или основного места деятельности той стороны, которая осуществляет исполнение, имеющее решающее значение для договора. В ст. 1125 ГК РБ перечислены 15 специальных субсидиарных коллизионных привязок по основным видам внешнеэкономических сделок (договор дарения – закон дарителя, договор залога – закон залогодателя и т. п.).

### **6.3. Сфера действия обязательственного статута по внешнеэкономическим сделкам. Форма и порядок подписания сделок**

Обязательственный статут – это совокупность норм подлежащего применению права, регулирующих содержание сделки, ее действительность, порядок исполнения, последствия неисполнения, условия освобождения сторон от ответственности.

Термин «обязательственный статут» применяется и для обозначения сферы действия права, подлежащего применению к договору (ст. 1127 ГК РБ). Эта норма устанавливает, что право, применимое к договору, определяет:

- толкование договора;
- права и обязанности сторон;
- исполнение договора;
- последствия неисполнения и ненадлежащего исполнения;
- прекращение договора;
- последствия недействительности договора.

В сферу действия обязательственного статута входят также вопросы:

- исковой давности;
- пресекательной давности;
- виды и суррогаты исполнения обязательств;
- зачет встречных требований;
- конкуренция исков;
- договорная ответственность;
- действительность контрактов;
- последствия неисполнения обязательства;
- просрочка и ненадлежащее исполнение;
- обстоятельства и условия освобождения сторон от ответственности.

Вопросы, связанные с приемкой исполнения договора, представляют собой самостоятельный правовой комплекс. Для их решения применяется закон места исполнения обязательства. В субсидиарном порядке возможно применение закона места заключения договора и места его регистрации.

Из сферы действия обязательственного статута исключаются:

- вопросы о требованиях, на которые не распространяется исковая давность (требования о возмещении вреда; требования, вытекающие из личных неимущественных прав, и т. п.). По общему правилу к ним должен применяться *закон суда* в соответствии с общей концепцией деликтных обязательств;

- вопросы об общих правах и дееспособности сторон при совершении внешнеторговых сделок. Для решения этих проблем применяется сочетание личного закона контрагентов и материально-правового принципа национального режима для иностранцев в области гражданских прав.

Коллизионные проблемы формы договора связаны с тем, что форма внешнеторговой сделки не унифицирована и в разных государствах к ней предъявляются разные требования (устная, простая письменная, нотариально заверенная, «договоры за печатью»).

Коллизионные нормы по форме сделки отличаются императивным характером и особой структурой – они предполагают кумуляцию коллизионной привязки (форма сделки подчиняется праву места ее совершения, но в случае его расхождения с местным правом достаточно соблюдения только его требований).

*Форма и порядок подписания сделки* – это вопросы, не входящие в обязательственный статут правоотношения. С этим связаны специфические основания разрешения этих вопросов. В законодательстве большинства государств существуют специальные императивные коллизионные нормы по форме и порядку подписания сделок. Нарушение формы и порядка подписания является основанием для оспаривания контракта. Как правило, особая форма предусмотрена для внешнеэкономических сделок.

Основная коллизионная привязка формы таких контрактов – это закон места регистрации акта (право места совершения сделки).

Сделки с недвижимостью с точки зрения формы подчиняются исключительно праву места нахождения вещи.

В праве Республики Беларусь предусмотрена обязательная простая письменная форма внешнеторговых сделок, хотя бы одной из сторон которых выступают юридические лица Республики Беларусь. Несоблюдение простой письменной формы представляет собой основание

ничтожности сделки. Статья 1116 ГК РБ устанавливает примат права Республики Беларусь по отношению к форме внешнеторговой сделки.

Форма, срок действия и основания прекращения доверенности на подписание сделки, осложненной иностранным элементом, определяются по праву страны, где выдана доверенность (ст. 1117 ГК РБ). Невозможно признать доверенность недействительной, если она выдана за границей, но при этом ее форма соответствует требованиям местного права.

К обязательствам, возникающим из односторонних сделок, применяется право страны места жительства или основного места деятельности стороны, принимающей на себя обязательства по односторонней сделке. Данная норма имеет диспозитивный характер – может применяться и иной правовой порядок, если это вытекает из закона, условий, существа сделки, совокупности фактических обстоятельств дела.

## **Тема 7. ДОГОВОР МЕЖДУНАРОДНОЙ КУПЛИ-ПРОДАЖИ**

7.1. Понятие, стороны и содержание договора международной купли-продажи.

7.2. Обязанности сторон в договоре международной купли-продажи товаров

### **7.1. Понятие, стороны и содержание договора международной купли-продажи**

Договор международной купли-продажи товаров представляет собой основной вид внешнеэкономических сделок.

*Предмет договора* международной купли-продажи товаров – только движимые материальные вещи. В современном мире международная купля-продажа регулируется в основном посредством унифицированных международных материально-правовых норм.

*Венская конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г.* является основным международно-правовым документом, регламентирующим международную куплю-продажу в современном торговом обороте.

Нормы Конвенции имеют материальный, самоисполнимый и диспозитивный характер. Предусмотрена возможность применения национального коллизионного права по вопросам, не урегулированным в Конвенции. Пробелы в Конвенции могут восполняться и при помощи «общих принципов, на которых она основана» (ст. 7).



*Сфера применения* Венской конвенции 1980 г. – договоры купли-продажи товаров между сторонами, коммерческие предприятия которых находятся в разных государствах.

Нахождение коммерческих предприятий в разных государствах не принимается во внимание, если это не вытекает из договора, или деловых отношений, или обмена информацией между сторонами. При определении применимости Конвенции не имеет значения национальная принадлежность сторон, их гражданский или торговый статус, гражданский или торговый характер договора (ст. 1). В ст. 2 дан перечень видов купли-продажи, к которым Конвенция не применяется: продажа товаров для личного потребления; продажа ценных бумаг, акций и денег; продажа судов водного и воздушного транспорта; продажа электроэнергии.

Конвенция устанавливает порядок заключения международного коммерческого контракта. Момент заключения контракта основан на «доктрине получения»: оферта вступает в силу, когда она получена ее адресатом, а договор считается заключенным в момент, когда вступает в силу акцепт оферты (статьи 15 и 23).

Место заключения контракта также определяется в соответствии с доктриной получения – это место получения акцепта (ст. 18). Офертой является предложение, адресованное одному или нескольким лицам, если такое предложение достаточно определено и выражает намерение оферента считать себя связанным в случае акцепта. Конвенция определяет понятия отзывной и безотзывной оферты; устанавливает право оферента на отзыв оферты; определяет момент, когда оферта утрачивает силу.

Акцептом является заявление или иное поведение адресата оферты, выражающее согласие с офертой. Акцепт оферты вступает в силу, когда указанное согласие получено оферентом. Конвенция закрепляет течение срока для акцепта – он должен быть получен в установленный оферентом срок, если срок не указан – то в разумный срок (который определяется на основании фактических обстоятельств договора). Конвенция определяет, когда ответ на оферту, содержащий дополнительные или отличительные условия, может считаться акцептом, устанавливает понятие встречной оферты (статьи 18–22).

Конвенционные требования к форме сделки учитывают распространенную международную практику не связывать стороны жесткими требованиями о форме договора. Договор купли-продажи может заключаться и в письменной, и в устной форме, а факт договоренности может доказываться любыми средствами, включая свидетельские

показания. Товар по количеству, качеству, описанию и упаковке должен соответствовать требованиям контракта.

Конвенция определяет случаи признания товара не соответствующим договору:

- не пригоден для целей, в которых такой товар обычно используется;
- не пригоден для конкретной цели, о которой продавец был заблаговременно извещен;
- не соответствует представленному продавцом образцу или модели;
- не затарен или не упакован надлежащим способом.

Покупатель утрачивает право ссылаться на несоответствие товара, если он в разумный срок не известил продавца об обнаруженных им несоответствиях.

В Конвенции отсутствует регламентация вопросов, касающихся перехода права собственности от продавца к покупателю. Эти вопросы разрешаются на основе автономии воли сторон или иной привязки национального коллизионного права.

Конвенция самым подробным образом определяет момент перехода риска случайной гибели или повреждения товара, юридические последствия перехода риска (этим вопросам посвящена отдельная глава – гл. IV). Такой подход характерен для правового регулирования современной торговли, Инкотермс точно так же не учитывает момент перехода права собственности, но подробно регламентирует момент перехода риска.

## **7.2. Обязанности сторон в договоре международной купли-продажи товаров**

Обязанности сторон в договоре международной купли-продажи товаров следующие:

1. *Продавец обязан поставить товар, передать относящиеся к нему документы и право собственности на товар.* Если продавец не обязан предоставить товар покупателю в определенном месте, то его обязательство по поставке заключается в сдаче товара первому перевозчику; предоставлении товара на предприятии-изготовителе; предоставлении товара в месте, где в момент заключения договора находилось коммерческое предприятие продавца.

2. *Продавец обязан предоставить товар, свободный от притязаний третьих лиц, и передать право собственности на него.* Он несет ответственность за любое несоответствие товара, существующее в мо-

мент перехода риска на покупателя, даже если это несоответствие обнаружится позднее. В случае досрочной поставки товара продавец вправе до наступления обусловленной в контракте даты устранить несоответствие товара, поставить новый товар, поставить недостающую часть или количество товара.

Если продавец обязан обеспечить перевозку товара, он должен заключить договор перевозки надлежащими видами транспорта на условиях, обычных для подобной транспортировки. По смыслу Конвенции продавец не обязан страховать товар самостоятельно, вне контрактных условий. Однако в случае просьбы покупателя он должен предоставить информацию, необходимую для страхования товара.

Поставка товара должна быть осуществлена в определенный срок – в дату поставки (если она определена в договоре) или в период времени для поставки («в разумный срок после заключения договора» – ст. 33). Передача относящихся к товару документов должна состояться в срок, в месте и в форме, установленным контрактом.

3. *Обязательства покупателя заключаются в уплате покупной цены и принятии поставки в соответствии с требованиями договора.* Конвенция устанавливает привязку уплаты цены по месту и сроку. Покупатель имеет несколько опций: место оплаты оговорено в контракте; оплата производится в месте нахождения коммерческого предприятия продавца; оплата производится в месте передачи товара. Если срок оплаты не зафиксирован в договоре, то оплата может быть произведена:

- когда продавец передает сам товар или товарораспорядительные документы;
- когда у покупателя впервые появилась возможность осмотреть товар.

Если в договоре цена прямо или косвенно не установлена и не предусмотрен порядок ее определения, то считается, что стороны подразумевали цену, которая в момент заключения договора обычно взималась за такой товар. Обязанность покупателя принять поставку заключается в совершении им действий по принятию товара.

Сторона контракта не несет ответственности за неисполнение своих обязательств, если докажет, что оно было вызвано препятствием вне контроля и что при заключении договора нельзя было разумно принять это препятствие в расчет (ст. 79).

*Продавец вправе:*

- потребовать от покупателя уплатить цену, принять поставку или исполнить другие обязательства;

- установить дополнительный срок разумной продолжительности для исполнения покупателем его обязательств;
- заявить о расторжении договора;
- самостоятельно составить спецификацию, которая будет обязательна для покупателя.

Осуществление продавцом своего права на другие средства защиты не лишает его права требовать возмещения убытков и не предоставляет отсрочки покупателю от судебного или арбитражного разбирательства.

В качестве мер ответственности за нарушение контрактных обязательств Конвенция предусматривает оперативные санкции и меры ответственности в строгом смысле слова. Меры ответственности в строгом смысле слова – это неустойка и возмещение убытков (положительного ущерба и упущенной выгоды – ст. 74). К оперативным санкциям относится требование об уменьшении покупной цены, о замене товара ненадлежащего качества. Оперативные санкции исправный контрагент может предпринимать в силу самого факта нарушения контракта, а меры ответственности – только в случае вины неисправного контрагента. Обстоятельства непреодолимой силы (форс-мажор) исключают вину и освобождают от ответственности.

В 1974 г. в рамках ЮНСИТРАЛ была разработана и принята Нью-Йоркская конвенция об исковой давности в международной купле-продаже товаров. Конвенция действует в случае нахождения коммерческих предприятий сторон на территории различных государств или применения к контракту права одного из государств-участников. Нормы Нью-Йоркской конвенции имеют диспозитивный характер: допустимо соглашение сторон о ее неприменении.

Срок исковой давности определен в четыре года. Течение срока начинается со дня возникновения права на иск. Право на иск, вытекающее из нарушения договора, возникает в день, когда имело место такое нарушение. Право на иск, вытекающее из несоответствия товара условиям договора, возникает в день фактической передачи товара покупателю или его отказа от принятия товара. По истечении срока исковой давности требования сторон друг к другу не могут быть осуществлены.

Договор может быть прекращен путем простого соглашения сторон либо в письменной форме (если это оговорено в контракте). Расторжение договора освобождает обе стороны от их обязательств по договору при сохранении права на взыскание убытков. Расторжение договора не затрагивает его положений, касающихся порядка разрешения споров или прав и обязательств сторон в случае его расторже-

ния. Конвенция предусматривает возможность расторжения контракта в одностороннем порядке только в одном случае – неисполнение другой стороной своих обязательств является существенным нарушением договора или если контракт не исполнен в течение дополнительно предоставленного срока разумной продолжительности.

## **Тема 8. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ПРАВА МЕЖДУНАРОДНЫХ ПЕРЕВОЗОК**

- 8.1. Понятие и виды международных перевозок грузов.
- 8.2. Международные железнодорожные перевозки.
- 8.3. Международные автомобильные перевозки.
- 8.4. Международные воздушные перевозки.
- 8.5. Международные морские перевозки.

### **8.1. Понятие и виды международных перевозок грузов**

*Международная перевозка* – это перевозка грузов и пассажиров между двумя и более государствами, выполняемая на условиях заключенного между ними международного соглашения.

Специфика правового регулирования состоит в том, что основные вопросы перевозки решаются в международных соглашениях (международных транспортных конвенциях), содержащих унифицированные материально-правовые и коллизионные нормы. При отсутствии международного договора перевозка с пересечением границ не является международной и регулируется национальным законодательством.

*Виды международных перевозок следующие:*

- железнодорожный транспорт;
- автомобильный транспорт;
- воздушный транспорт;
- водный (речной и морской) виды транспорта;
- трубопроводный транспорт, но его использование не представляет собой договор перевозки (отсутствует центральная сторона этого договора – перевозчик).

Серьезной спецификой обладают транзитные, смешанные, контейнерные и комбинированные международные перевозки.

*Особенности* применимого к договору международной перевозки права заключаются:

- 1) в действии общих коллизионных привязок:
  - закона места нахождения вещи;

- закона совершения договора;
- закона причинения вреда;
- 2) *их трансформации в специальные:*

- закона дороги отправления;
- закона порта назначения;
- закона места столкновения судов;
- закона дороги, к которой предъявлены претензии.

*Автономия воли* является генеральной коллизионной привязкой договора международной перевозки как вторичной внешнеторговой сделки.

При отсутствии соглашения сторон о праве применяется критерий наиболее тесной связи, который понимается как закон места жительства или основного места деятельности той стороны отношения, которая осуществляет исполнение, имеющее решающее значение для содержания договора (право страны перевозчика – ст. 1125 ГК РФ).

## **8.2. Международные железнодорожные перевозки**

*Международная железнодорожная перевозка* – это перевозка грузов и пассажиров между двумя и более государствами на условиях международной железнодорожной конвенции.

Железнодорожные перевозки в отсутствие международного транспортного соглашения не являются международными, а имеют национально-правовой характер. Такая перевозка разбивается на несколько этапов и оформляется несколькими договорами перевозки:

- следование до пограничной станции – по закону государства места отправления;
- после пересечения границы – по национальному праву соответствующего иностранного государства и т. д.

*Общепризнанное положение* – при наличии железнодорожной конвенции применение национального законодательства допускается только при отсылке к нему в самой конвенции либо по вопросам, в конвенции не урегулированным.

Правовое регулирование железнодорожных перевозок предполагает возможность автономии воли при выборе применимого права и юрисдикции.

*Разновидности* международной железнодорожной перевозки следующие:

- прямое международное сообщение;
- не прямое, или ломаное, сообщение;
- соседские перевозки;
- транзитные перевозки;

- сквозные перевозки;
- бесперегрузочные и перегрузочные международные перевозки;
- перевозки груза с переотправкой.

Многосторонние международные соглашения о железнодорожных перевозках заключаются только на региональном уровне.

В Западной, Центральной и Восточной Европе действуют Бернские конвенции о железнодорожных перевозках грузов 1890 г. (СИМ) и о железнодорожных перевозках пассажиров и багажа 1923 г. (СИБ).

В 1980 г. была созвана специальная Конференция по пересмотру Бернских конвенций, которая завершилась принятием КОТИФ – Соглашения о международных железнодорожных перевозках 1980 г., содержащего объединенный текст СИМ и СИБ.

В качестве Приложения к КОТИФ разработаны Международная пассажирская конвенция (Приложение А – Единые правила МПК) и Международная грузовая конвенция (Приложение В – Единые правила МГК).

К МГК принято специальное дополнение – Правила международного грузового сообщения, представляющие собой служебную инструкцию к КОТИФ. В рамках КОТИФ создана Бернская организация международного железнодорожного транспорта.

При расчетах по международным железнодорожным перевозкам в основном используются «специальные права заимствования» (СПЗ) – международная валютная единица, установленная в 1967 г. МВФ.

КОТИФ распространяются на железнодорожное, на смешанное железнодорожно-водно-воздушное сообщение.

Нормы МПК и МГК имеют диспозитивный характер: установлена возможность изменения условий перевозок посредством отдельных двусторонних соглашений и норм национальных законов. В КОТИФ довольно много специальных коллизионных привязок (законы дороги отправления груза, дороги следования груза, дороги назначения груза). Предусмотрены и применение закона страны суда, и широкая возможность автономии воли.

*В рамках СНГ создан Совет по железнодорожному транспорту государств-участников (межгосударственный орган СНГ). В 1997 г. заключено Соглашение между железнодорожными администрациями государств – участников СНГ и государств Балтии об особенностях применения отдельных норм Соглашения о международном железнодорожном грузовом сообщении (СМГС) и Приложения к нему.*

Железнодорожная перевозка возможна при наличии обычных перевозочных средств, и ей не препятствуют обстоятельства, которые дорога не может предотвратить или устранить.

Нуждающиеся в упаковке грузы отправитель обязан предъявить в упакованном виде, обеспечивающем их сохранность. При невыполнении этого требования дорога может отказать в приеме груза или потребовать внесения соответствующей отметки в железнодорожную накладную.

Отправитель вправе составить общее заявление о недостатках тары. Вес и порядок погрузки определяются правилами дороги отправления. Отправитель несет штрафную ответственность за неправильное наименование груза и перегрузку подъемной силы вагона.

Таможенные процедуры выполняет перевозчик, если они не возложены на отправителя в соответствии с накладной.

Провозные платежи оплачиваются по международным или национальным тарифам. Отправитель определяет, какие платежи лежат на нем, а какие – на грузополучателе (свобода франкировки). Это право во многих случаях ограничено в соответствии с соглашениями железных дорог. Срок доставки исчисляется по правилам международных железных дорог, но не может превышать сроков, установленных в международной транспортной конвенции. Течение сроков приостанавливается, если движение прекращено не по вине перевозчика.

Получатель не обязан принимать прибывший в его адрес груз, но принявший груз получатель обязан оплатить падающие на него провозные платежи. При несохранности груза оформляется акт, составление которого является обязанностью железной дороги. Грузовладелец вправе требовать судебной проверки состояния прибывшего груза. Получатель теряет право требования к перевозчику, если при выдаче груза акт не был составлен. В отношении скрытых недостатков допускается составление акта в течение семи дней после выдачи груза, но получатель должен доказать, что несохранность имела место во время перевозки.

Перевозчик несет ответственность за сохранность и просрочку доставки груза. Применительно к грузу различаются два вида «особых опасностей для груза», за предотвращение которых отвечает перевозчик, – утрата и несохранность. Кроме того, особой опасностью для груза считается погрузка его в вагон с очевидными неисправностями.

При утрате груза на перевозчика падает также возмещение провозных платежей и таможенных сборов. Если имела место просрочка в доставке груза, железная дорога выплачивает штраф. При наличии убытков они должны возмещаться в пределах двойной провозной платы.

Если несохранность груза или его несвоевременная доставка вызваны умыслом перевозчика, он обязан полностью возместить убыт-



ки. При наличии грубой вины перевозчика предел выплачиваемого возмещения повышается. Предоставление льготных провозных платежей снижает предел ответственности железной дороги.

Перевозчик освобождается от ответственности, если несохранность или несвоевременная доставка были вызваны обстоятельствами, которые железная дорога не могла избежать и последствия которых не могла предотвратить. В подобных случаях бремя доказывания лежит на железной дороге.

Если обязательное претензионное производство предусмотрено в национальном законодательстве, оно применяется и при международных перевозках. При просрочке в доставке груза претензии должны заявляться в течение 60 дней с момента получения груза.

Претензии и иски могут заявляться только участниками договора перевозки и направляться железной дороге (отправления, назначения, или дороге, на которой имело место обстоятельство, послужившее основанием предъявления претензий). Исковая давность составляет один год; при наличии умысла перевозчика и по спорам о возмещении за реализованный груз – два года.

### **8.3. Международные автомобильные перевозки**

*Международная автомобильная перевозка* – это перевозка грузов и пассажиров автотранспортным средством на основе международного договора, при которой пункт отправления находится на территории одного государства, пункт назначения – на территории другого, а также перевозки транзитом.

Соглашение о международной автомобильной перевозке представляет собой особый вид внешнеторговых сделок: автоперевозки обычно осуществляются не сторонами контракта, а связанными с ними фирмами, которые могут сами заключать договор автоперевозки.

Международные многосторонние соглашения в сфере международных автомобильных перевозок принимаются на региональном уровне.

Среди региональных европейских соглашений основную роль в правовом регулировании международных автомобильных перевозок играют Женевская конвенция о договоре международной дорожной перевозки грузов (КДПГ или ЦМР) 1956 г. и Женевская таможенная конвенция 1975 г. о международной перевозке грузов с использованием карнетов TIR (книжек МДП) (Конвенция МДП).

Область применения КДПГ – регулирование взаимоотношений перевозчика и грузовладельца, порядок приема груза к перевозке и его выдача в месте назначения. Сфера действия КДПГ – все договоры дорожной перевозки грузов за вознаграждение посредством транспортных средств (автомобили, автомобили с полуприцепами, прицепы и полуприцепы), когда место погрузки и место доставки груза находятся на территории двух разных государств, хотя бы одно из которых является участником Конвенции.

В КДПГ закреплены подробные правила обо всех основных условиях перевозки; установлен перечень перевозок, к которым Конвенция не применяется (перевозка почты и покойников; перевозка обстановки и мебели при переездах; та часть смешанной перевозки, которая относится к водной, воздушной и железнодорожной перевозке без перегрузки).

Нормы КДПГ имеют императивный характер – отступление от ее положений недействительно; стороны не вправе изменять ее правила в более узких соглашениях (ст. 4).

Женевская таможенная конвенция 1975 г. о международной перевозке грузов с использованием карнетов TIR (книжек МДП) (Конвенция МДП) определяет порядок оформления таможенных формальностей и процедуру таможенного досмотра при международной дорожной перевозке грузов. Основным атрибутом Конвенции – книжка МДП (единый таможенный документ), обладатель которой пользуется преимуществом первоочередного таможенного оформления (знак TIR).

В государствах-участниках действуют специальные институты гарантийного объединения для защиты лиц, использующих процедуру МДП при международной дорожной перевозке грузов. Так, в Республике Беларусь создана Ассоциация международных автомобильных перевозчиков «БАМАП» – республиканское некоммерческое добровольное объединение коммерческих организаций и индивидуальных предпринимателей, осуществляющих перевозки грузов и (или) пассажиров автомобильным транспортом, в том числе в международном сообщении, а также организаций, желающих оказывать содействие в развитии указанных перевозок, нанимателей.

Конвенция МДП устанавливает довольно жесткие требования к транспортным средствам – их техническому состоянию, экологическим стандартам и т. д.

Общее правило – разрешение на автомобильные перевозки по территории одного государства выдается иностранным перевозчикам на условиях взаимности. Деятельность в области международных автомобильных перевозок подлежит обязательному лицензированию.

Перевозки в третьи страны и из них осуществляются на основе «стандартной международной лицензии», выдаваемой с разрешения Европейской Конференции министров транспорта (ЕКМТ). С 1995 г. Республика Беларусь присоединилась к Европейской конференции министров транспорта и является членом ЕКМТ (постановление Кабинета Министров Республики Беларусь от 31 марта 1995 г. № 178).

Договор дорожной перевозки устанавливается *накладной*. Отсутствие, потеря или неправильное составление накладной не отражаются ни на действительности, ни на существовании договора перевозки, к которому в данном случае применяются нормы КДППГ.

Накладная, если не доказано противного, имеет силу договора относительно его условий и принятия груза перевозчиком. При отсутствии в накладной обоснованных перевозчиком оговорок действует презумпция, что в момент принятия груза перевозчиком груз и его упаковка внешне были в исправном состоянии, число грузовых мест, их маркировка и номера соответствовали накладной.

Отправитель обязан до доставки груза присоединить к накладной или предоставить в распоряжение перевозчика необходимые документы и сведения, требуемые для выполнения таможенных или иных формальностей (проверка правильности и полноты этих документов не входит в обязанности перевозчика).

При принятии груза к перевозке *перевозчик обязан проверить* точность накладной относительно числа грузовых мест, их маркировки и нумерации; внешнее состояние груза и упаковки; вписать в накладную обоснованные оговорки, если у него не было возможности проверить правильность накладной. Обоснованные оговорки касаются внешнего вида груза и его упаковки.

Отправитель имеет право распоряжаться грузом: требовать от перевозчика прекращения перевозки, изменения места или адресата доставки (утрата этого права происходит в момент, когда второй экземпляр накладной передан получателю).

Груз признается потерянным, если он не был доставлен в течение 35 дней по прошествии установленного срока, или в течение 60 дней со дня принятия груза перевозчиком, если срок доставки не обусловлен в договоре.

Перевозчик несет ответственность за полную или частичную потерю груза, за его повреждение во время перевозки, за опоздание доставки. Перевозчик освобождается от ответственности, если потеря груза, его повреждение или опоздание произошли по вине правомочного по договору лица или его приказа и не вызваны виной перевоз-

чика, дефектом самого груза либо обстоятельствами, избежать которые перевозчик не мог и последствия которых он не мог предотвратить.

Перевозчик не вправе ссылаться на дефекты транспортного средства или на вину лица, у которого был арендован автомобиль.

Перевозчик освобождается от ответственности, если потеря или повреждение груза является следствием особого риска, неразрывно связанного с одним или несколькими следующими обстоятельствами. К ним, например, относятся:

- использование открытых или неукрытых транспортных средств, если такое использование было специально оговорено в накладной;

- отсутствие или повреждение упаковки грузов, по своей природе подверженных порче и повреждению без упаковки или при неудовлетворительной упаковке;

- недостаточность или неудовлетворительность маркировки или нумерации грузовых мест;

- перевозка живых животных.

Если перевозчик обязан возместить ущерб, вызванный полной или частичной потерей груза, размер подлежащей возмещению суммы определяется на основании стоимости груза в месте и во время принятия его к перевозке. Стоимость груза определяется на основании его биржевой котировки; на основании его рыночной цены; на основании обычной стоимости товара такого же рода и качества.

В случае объявления ценности груза при доставке может быть потребовано возмещение в пределах заявленной ценности и возмещение, соответствующее дополнительному ущербу, нанесение которого доказано. Перевозчик возмещает также оплату за перевозку, таможенные сборы и пошлины, прочие расходы, связанные с перевозкой (полностью в случае потери всего груза; в пропорции, соответствующей размеру ущерба, – при частичной утрате).

Подача иска производится в течение одного года; в случае злоумышленного поступка или вины, которая по закону суда приравнивается к злоумышленному поступку, срок устанавливается в три года.

## 8.4. Международные воздушные перевозки

На межгосударственном уровне создана глобальная система управления международным воздушным движением, основная роль в которой отведена Международной организации гражданской авиации (ИКАО).

Основным документом, регулирующим использование международного и национального воздушного пространства, является *Чикагская конвенция о международной гражданской авиации 1944 г.* Конвенция установила общие правила деятельности гражданской авиации при осуществлении международных сообщений, категории международных полетов (регулярные и нерегулярные), определила понятия международных рейсов и воздушных трасс.

Регулярные полеты воздушных судов, совершающих международные рейсы, осуществляются по воздушным трассам, прохождение которых оговаривается в двусторонних и многосторонних международных соглашениях о воздушном сообщении.

Основная цель Чикагской конвенции – правовое регулирование международных воздушных сообщений и коммерческой деятельности. В Конвенции закреплён перечень коммерческих свобод воздуха: основные, дополнительные, запрет каботаж. К Чикагской конвенции принято 18 приложений. На основе Конвенции создана Международная организация гражданской авиации (ИКАО). Устав ИКАО является частью Конвенции. В настоящее время в рамках ИКАО разрабатываются международные авиационные регламенты.

*Юридической основой* международных воздушных сообщений являются межгосударственные соглашения (универсальные, региональные, двусторонние).

Универсальный характер носит Варшавская конвенция 1929 г. для унификации некоторых правил международных воздушных перевозок, которая представляет собой основу правовой регламентации международных воздушных перевозок.

Соглашения, дополняющие Варшавскую конвенцию: Гаагский протокол 1955 г. (считается неотъемлемой частью Варшавской конвенции), Гватемальский протокол 1971 г. о внесении изменений в Варшавскую конвенцию, Гвадалахарская конвенция 1961 г. об унификации некоторых правил, касающихся международных воздушных перевозок (установила понятие «фактический перевозчик»), Монреальский протокол 1975 г., Монреальское временное соглашение авиакомпаний 1966 г., Монреальское соглашение 1999 г. для унификации некоторых правил международных воздушных перевозок.

Совокупность норм этих соглашений в целом составляет Варшавскую систему регулирования международных воздушных перевозок. Определением конкретных условий международных воздушных перевозок занимается Международное агентство воздушного транспорта (ИАТА) – специальная неправительственная организация, объединение авиакомпаний государств – членов ИКАО.

*Действие Варшавской конвенции распространяется на воздушные перевозки при следующих условиях:*

- место отправления и место назначения независимо от перерыва в перевозке расположены на территории двух государств – участников Конвенции;

- место отправления и место назначения находятся на территории одного государства – участника Конвенции, но остановка предусмотрена на территории другого государства, возможно, и не участвующего в Конвенции.

В международном воздушном сообщении часто используются перевозки, выполняемые последовательно несколькими перевозчиками. С точки зрения Варшавской конвенции такая перевозка рассматривается как единая, независимо от того, как она оформлена – одним или несколькими договорами. При смешанных перевозках положения Варшавской конвенции должны применяться только к воздушной части перевозки. Однако на основе соглашения сторон в воздушно-перевозочный документ можно включить условия, относящиеся к иным видам перевозок.

Варшавская конвенция устанавливает правило множественности юрисдикции (альтернативную международную подсудность): *иск может быть подан по выбору истца* в компетентный суд любого государства-участника, в суд по месту жительства перевозчика, по месту нахождения главного управления его предприятия, по месту нахождения конторы, заключившей договор перевозки, в суд места назначения. Эта норма имеет императивный характер – недействительны все соглашения, изменяющие установленные в Конвенции правила о подсудности.

В Республике Беларусь принят и действует Воздушный кодекс Республики Беларусь от 16 мая 2006 г. Его нормы учитывают основные положения Варшавской конвенции 1929 г. В Кодексе определено понятие международной воздушной перевозки, права и обязанности перевозчика, его ответственность, ответственность владельца воздушного судна, обязательное страхование ответственности перед третьими лицами, размеры страховых сумм. Подробно перечислены основания прекращения договора воздушной перевозки грузов и пассажиров по инициативе перевозчика.

## 8.5. Международные морские перевозки

Правовой режим морской транспортной среды установлен в *Конвенции 1982 г. ООН по морскому праву*. Конвенция закрепляет четкую делимитацию морских пространств, их международно-правовой статус. Положения Конвенции ООН 1982 г. затрагивают и проблемы международного частного права – право мирного прохода, гражданскую юрисдикцию в отношении иностранных судов, иммунитет государственных судов, эксплуатируемых в некоммерческих целях, национальность судов, «удобные флаги», клаузулу о наиболее благоприятствуемой нации. Конвенция по морскому праву 1982 г. представляет собой основу правового регулирования использования морских пространств.

Коллизионное регулирование правоотношений в этой сфере характеризуется обилием разнообразных коллизионных норм, их развернутой системой.

*Кроме общих коллизионных привязок*, действует большое количество специальных (закон флага и т. д.). Характерно видоизменение общих коллизионных начал, их трансформация в специальные:

- закон порта отправления – вместо закона места заключения договора;
- закон места столкновения судов – вместо закона совершения правонарушения и др.

Наиболее важными коллизионными принципами для международных морских перевозок являются автономия воли и закон суда.

В настоящее время в области международного частного морского права действует огромное количество универсальных многосторонних международных соглашений:

- Международная конвенция 1952 г. об унификации некоторых правил, касающихся ареста морских судов;
- Международные конвенции по поиску и спасанию на море 1979 и 1989 гг.;
- Международная конвенция о морских залогах и ипотеках 1993 г.;
- Конвенция ООН о международной смешанной перевозке грузов 1980 г.;
- Международная конвенция об ответственности и компенсации ущерба в связи с перевозкой морем опасных и вредных веществ 1996 г. и др.

*Основными формами организации морских перевозок являются:*

- линейная (регулярная);
- трамповая (нерегулярная).

*Международная линейная перевозка* оформляется коносаментом. Коносамент – это специальная расписка, удостоверяющая принятие перевозчиком груза для транспортировки его морем.

Первая попытка определения международного статуса коносамента была предпринята в Брюссельской конвенции 1924 г. об унификации некоторых правил о коносаменте. Конвенция вступила в силу в 1931 г. под названием Гаагские правила 1924 г.

Понятие «*договор перевозки*» по смыслу Гаагских правил применяется исключительно к договору перевозки, удостоверенному коносаментом, являющимся основанием для морской перевозки грузов. Договором перевозки является также перевозка по чартеру, оформленная коносаментом. Получив грузы в свое ведение, перевозчик обязан по требованию отправителя выдать ему коносамент, который одновременно служит распиской в принятии груза к перевозке, является товарораспорядительным документом, опосредует заключение договора перевозки в линейном морском судоходстве.

Гаагские правила определяют группы вопросов, которые являются решающими при морских перевозках грузов: функции коносамента, порядок его составления, выдачи и реквизиты; ответственность морского перевозчика перед грузовладельцем; порядок предъявления претензий к морскому перевозчику.

Ключевые положения Гаагских правил – это нормы об ответственности перевозчика. Установлен обязательный минимум его ответственности и одновременно защищаются его интересы, предусмотрены исключения из правил об ответственности и перечислены основания, освобождающие судно и перевозчика от ответственности (этот перечень охватывает 17 оснований).

В Правилах отсутствуют нормы о юрисдикции и арбитраже. Эти вопросы разрешаются на основе обычных норм торгового мореплавания по общепринятому правилу – споры рассматриваются в суде места нахождения основного коммерческого предприятия перевозчика. Если в коносамент включена арбитражная оговорка, она признается действительной, но исключает возможность обращения в государственный суд.

Конвенция ООН о морской перевозке грузов 1978 г. (Гамбургские правила) имеет более широкую сферу действия (охватывает перевозки животных, палубных и опасных грузов), чем Гаагские правила. Гамбургские правила установили дополнительно еще 13 обязательных элементов коносамента. Все нормы Правил имеют императивный характер. Установлен принцип презумпции вины морского перевозчика, сформулированный в общей форме (не в виде перечня основа-



ний, исключающих ответственность), расширены пределы его ответственности.

Из Гамбургских правил исключены нормы об освобождении от ответственности при навигационной ошибке. По сравнению с Гаагскими правилами увеличены сроки исковой давности по требованиям к перевозчику. Гамбургские правила содержат целый конгломерат норм об арбитраже и юрисдикции: правило о множественности юрисдикции, возможность подсудности по выбору истца, отказ от практики решения вопроса о подсудности на основе пророгационного соглашения сторон, возможность арбитражного рассмотрения спора при наличии арбитражной оговорки.

*Трамповые перевозки грузов* регулируются национальным законодательством. Юридической формой трамповых перевозок является чартер. В большинстве случаев договор чартера заключается с помощью посредника или фрахтового брокера и содержит ряд обязательных условий, относящихся к судну, грузу, фрахту, стивидорным работам, диспаше, демереджу. Стороны договора чартера: фрахтователь и фрахтовщик. Договор может предусматривать предоставление для перевозки груза всего судна, его части или отдельных помещений.

*Фрахт* представляет собой плату перевозчику за доставку груза в порт назначения. В чартерных перевозках грузов иностранных фрахтователей ставка фрахта определяется в зависимости от конъюнктуры фрахтового рынка. Калькуляция фрахта исчисляется в зависимости от веса, меры или стоимости груза. В чартерных перевозках принято часть фрахта платить заранее. Такой фрахт может быть авансом, если отправитель страхует фрахт.

Предварительный платеж фрахта представляет собой вручение всей суммы фрахта перевозчику до того, как он выполнит свои обязанности по доставке груза в порт назначения. В чартере перечисляются случаи, когда перевозчик обязан возратить предварительно уплаченный фрахт. Размер фрахта не зависит от количества доставленного груза. В национальной и мировой практике разработаны стандартные и частные формы чартеров (содержат дополнительные условия) и проформы чартеров по видам грузов.

*Рейсовый чартер* определен в национальном праве государств и понимается как договор морской перевозки груза с условием предоставления под груз всего судна или его определенных помещений. Стадии исполнения рейсового чартера – рейс судна в порт погрузки, прием груза, рейс судна в порт разгрузки, выдача груза.

Стандартные формы рейсовых чартеров содержат 45 и более пунктов (участники перевозки, груз, судно и т. п.). Основные разновидности до-

говора чартера – *договор тайм-чартера* (судовладелец обязуется предоставить фрахтователю за вознаграждение на определенный срок судно для определенных договором целей) и *договор димайз-чартера* (наделение фрахтователя правом владения судном и контроля над ним).

Морские перевозки пассажиров регламентируются Брюссельской конвенцией об унификации некоторых правил перевозки пассажиров морем 1961 г. Конвенция содержит и материальные, и коллизионные нормы. Все коллизионные нормы основаны на принципе применения закона суда. Брюссельская конвенция имеет ограниченную сферу действия: она применяется только к международным пассажирским перевозкам (перевозкам между портами разных государств или одного государства, но с заходом в иностранный порт).

В настоящее время перевозки пассажиров регулирует Афинская конвенция о перевозке морем пассажиров и их багажа 1974 г. В Конвенции определено понятие международной перевозки пассажиров. Афинская конвенция восприняла многие нормы Брюссельской конвенции – ответственность перевозчика за ущерб, принцип презюмируемой вины перевозчика, установление пределов его ответственности и освобождение от ответственности в случае виновного поведения пассажира. Бремя доказывания возложено на перевозчика. Афинская конвенция предусматривает возможность повышения пределов ответственности перевозчика на основе точно выраженного письменного соглашения между пассажиром и перевозчиком.

## **Тема 9. ТРУДОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ**

9.1. Международно-правовое регулирование труда иностранцев.

9.2. Коллизионные принципы в сфере международных трудовых отношений.

9.3. Трудовые права мигрантов и иностранцев.

9.4. Трудовые права граждан Республики Беларусь за рубежом.

### **9.1. Международно-правовое регулирование труда иностранцев**

В правовом регулировании международных трудовых отношений важную роль играют конвенции Международной организации труда (МОТ). Ими установлены минимальные стандарты трудовых отношений.

Конвенция МОТ № 105 «Об упразднении принудительного труда» предложила государствам, ратифицировавшим ее, упразднить

принудительный труд и не прибегать в какой-либо его форме в качестве:

- а) средства политического воздействия, воспитания или наказания;
- б) использования рабочей силы для нужд экономического развития;
- в) средства поддержания трудовой дисциплины;
- г) средства наказания за участие в забастовках; д) меры дискриминации по признакам расовой, социальной и национальной принадлежности или вероисповедания.

Конвенцией МОТ № 47 «О сокращении рабочего времени до сорока часов в неделю» предложено сократить продолжительность рабочего времени до сорока часов в неделю без понижения жизненного уровня трудящихся.

Конвенция МОТ № 95 «Об охране заработной платы» содержит нормы, относящиеся к упорядочению и ограничению вычетов из заработной платы. В соответствии с данной Конвенцией вычеты из заработной платы разрешаются только при соблюдении условий и размеров, определяемых национальным законодательством или установленных коллективными договорами или арбитражными решениями.

Конвенция МОТ № 131 «Об установлении минимальной заработной платы» обязывает государства-члены МОТ ввести систему установления минимальной заработной платы. При определении размера этого минимума государство должно учитывать потребности трудящихся и их семей, платежеспособность предпринимателей, общий уровень заработной платы различных категорий трудящихся и данной стране, требования экономического развития.

Согласно Конвенции МОТ № 132 «Об оплачиваемых отпусках», ежегодные оплачиваемые отпуска должны быть не менее трех рабочих недель. Конвенцией предусмотрено, что соглашение об отказе права на отпуск следует считать недействительным.

Республика Беларусь признает приоритет общепризнанных принципов международного права в сфере трудовых отношений. Согласно ст. 8 Трудового кодекса Республики Беларусь, если международным договором Республики Беларусь или конвенцией МОТ, участницей которой является Республика Беларусь, установлены иные правила, чем это предусмотрено белорусским законодательством о труде, то применяются правила соответствующего международного договора или конвенции.

## 9.2. Коллизионные принципы в сфере международных трудовых отношений

В области трудовых отношений сложились определенные коллизионные принципы. Участники трудового отношения с иностранным элементом могут руководствоваться *принципом автономии воли сторон*, согласно которому стороны при заключении контракта могут договориться между собой, суд какого государства будет рассматривать и разрешать их возможные споры.

Коллизионный принцип применения *закона страны места работы* (*lex loci laboris*) – это основной принцип законодательства в международном частном праве. Практика ряда стран показывает, что в этой области, как правило, применяется право страны места работы, а возможность выбора права сторонами в трудовых отношениях фактически исключается.

В международных трудовых отношениях используются следующие основные коллизионные *привязки*:

- места заключения трудового контракта;
- места гражданства работодателя;
- места нахождения сторон;
- места работы.

*Под законом места работы* (*lex loci laboris*) понимается закон страны места нахождения организации, где работает трудящийся. В отдельных специальных случаях под *lex loci laboris* понимается закон страны места нахождения правления организации и др.

Для трудовых отношений работников *международного транспорта* используются коллизионные привязки:

- закон флага судна – на морском транспорте;
- закон места регистрации судна – на морском и воздушном транспорте;
- закон перевозчика – на железнодорожном и автомобильном транспорте.

Иногда в случае командирования работника в другую страну для выполнения тех или иных трудовых заданий применяется и принцип закона страны учреждения, командировавшего работника (*lex loci delegationis*).

В отношении специальных ситуаций, когда работа выполняется в *нескольких странах*, например в случае с работником международного транспорта (воздушного, речного, автомобильного, железнодорожного), применяются дополнительные коллизионные привязки. Так, австрийский Закон о международном частном праве предусмат-

ривает, что в случае, когда работник обычно выполняет свою работу более чем в одной стране или когда он не имеет обычного места работы, применяется закон страны, в которой наниматель имеет обычное место нахождения или в которой преимущественно осуществляется его деятельность.

В ряде стран применяется принцип «близкой связи с контрактом». Например, Закон о международном частном праве Чехии предусматривает, что в тех случаях, когда стороны не смогли в своем соглашении договориться о том, каким правом будут регулироваться их трудовые отношения, они могут руководствоваться законом страны места предпринимательской деятельности нанимателя.

### **9.3. Трудовые права мигрантов и иностранцев**

В Республике Беларусь нормы, относящиеся к регулированию трудовых прав иностранцев, содержатся в Законе Республики Беларусь от 30 декабря 2010 г. «О внешней трудовой миграции», Трудовом кодексе Республики Беларусь и в других нормативных правовых актах. В соответствии с белорусским законодательством иностранцы, постоянно проживающие в Республике Беларусь, могут заниматься трудовой, хозяйственной или иной деятельностью, если эта деятельность не запрещена в Республике Беларусь либо для занятия такой деятельностью не предусматривается обязательное условие, связанное с принадлежностью к гражданству Республики Беларусь.

Постоянно проживающие в Республике Беларусь иностранцы, заключившие трудовой договор с белорусской организацией, пользуются правами и несут обязанности в трудовых отношениях наравне с гражданами Республики Беларусь.

В соответствии с постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 28 июня 1994 г. № 474 «О полномочных органах Республики Беларусь по реализации Соглашения о сотрудничестве в области трудовой миграции и социальной защиты трудящихся-мигрантов» ведение учета трудящихся-мигрантов возложено на территориальные органы Министерства внутренних дел и Министерство труда и социальной защиты Республики Беларусь.

Белорусским законодательством установлена система лицензирования иностранной рабочей силы, привлекаемой на работу в Республике Беларусь. Согласно ст. 23 Закона «О внешней трудовой миграции» трудящиеся-иммигранты осуществляют трудовую деятельность в Республике Беларусь при условии наличия специального разрешения и заключения трудового договора.

Порядок организации работы по выдаче разрешения на привлечение в Республику Беларусь иностранной рабочей силы, специального разрешения на право занятия трудовой деятельностью в Республике Беларусь, внесения в них изменений, однократного продления срока их действия и их аннулирования регламентирован в инструкции, утвержденной постановлением Министерства внутренних дел Республики Беларусь от 24 июня 2016 г. № 173 (далее – Инструкция № 173). В соответствии с п. 2 Инструкции № 173 использование труда иностранных граждан и лиц без гражданства, не имеющих разрешений на постоянное проживание в Республике Беларусь, в том числе временно пребывающих или временно проживающих в Республике Беларусь, в количестве, превышающем десять человек (за исключением иностранцев, являющихся высококвалифицированными работниками и привлекаемых в качестве руководителей коммерческих организаций, в создании которых они участвовали (в качестве собственника имущества, учредителя, участника), осуществляется нанимателем Республики Беларусь на основании разрешения, которое выдается Департаментом по гражданству и миграции Министерства внутренних дел Республики Беларусь.

Иностранцы в Республике Беларусь имеют право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию, а также право на свободное использование своих способностей и имущества для трудовой, предпринимательской и иной деятельности в соответствии с законодательством Республики Беларусь.

Вместе с тем белорусское законодательство содержит нормы, запрещающие иностранцам занимать отдельные должности либо заниматься определенной трудовой деятельностью. Иностранцы также не могут быть государственными служащими, судьями, нотариусами, входить в состав экипажей гражданских воздушных судов Республики Беларусь и т. д.

Трудящиеся-мигранты, прибывшие в Республику Беларусь, подлежат в установленном порядке *регистрации* в подчиненных подразделениях по гражданству и миграции по месту их временного проживания. По истечении срока действия трудового договора трудящиеся-мигранты и члены их семей обязаны покинуть государство трудоустройства.

Согласно ст. 32 Закона «О внешней трудовой миграции» трудовые отношения между трудящимся-иммигрантом и нанимателем Республики Беларусь оформляются трудовым договором, который заключается в письменной форме на русском и (или) белорусском языках.

В случае, если русский и белорусский языки не являются родными или понятными для трудящегося-иммигранта, трудовой договор заключается также на родном или ином понятном для трудящегося-иммигранта языке.

В трудовом договоре, заключаемом на территории Республики Беларусь между трудящимся-иммигрантом и нанимателем Республики Беларусь, должны быть указаны:

- 1) сведения и условия, предусмотренные частью второй ст. 19 Трудового кодекса Республики Беларусь;
- 2) порядок, основания прекращения, изменения и продления трудового договора;
- 3) условия переезда в Республику Беларусь, питания, проживания, медицинского обслуживания трудящегося-иммигранта.

Срок трудового договора, заключаемого на территории Республики Беларусь между трудящимся-иммигрантом и нанимателем Республики Беларусь, не должен превышать срока действия специального разрешения.

Наниматель после заключения трудового договора (контракта) с иностранцем (трудящимся-мигрантом) на основании специального разрешения в месячный срок представляет его в подразделение по гражданству и миграции для регистрации МВД Республики Беларусь.

Определенной спецификой обладают условия труда иностранных граждан, работающих в международных организациях, находящихся на территории Республики Беларусь. Эти условия определяются соответствующими международными соглашениями и внутренними правилами этих организаций. Указанные правила предусматривают в одних случаях применение законодательства страны пребывания, т. е. законодательства Республики Беларусь, в других случаях – страны работника-иностранца.

#### **9.4. Трудовые права граждан Республики Беларусь за рубежом**

У белорусских граждан трудовые отношения с иностранным элементом могут иметь место в следующих случаях:

- 1) работа по трудовому контракту с зарубежным нанимателем;
- 2) работа за рубежом по трудовому контракту с белорусским нанимателем.

В первом случае трудовые правоотношения возникают в связи с заключением белорусским гражданином трудового контракта с зарубежным нанимателем. Условия труда, предусмотренные таким кон-

трактом, не должны быть хуже условий, предусмотренных трудовыми контрактами с иностранцами-гражданами других государств.

Белорусские граждане, постоянно проживающие за рубежом, могут поступить по договору найма на работу в любую иностранную организацию. Условия их труда будут определяться трудовым правом страны пребывания.

Во втором случае белорусские граждане направляются на работу в учреждения и организации Республики Беларусь за рубежом (посольства и т. п.). Трудовой контракт заключается с белорусским нанимателем. Условия труда таких граждан определяются законодательством Республики Беларусь, если специальным нормативным актом не установлены иные правила. Лишь некоторые аспекты трудовых отношений этих лиц могут регулироваться иностранным правом.

В соответствии с Законом «О внешней трудовой миграции» любые действия, направленные на трудоустройство граждан Республики Беларусь за границей (включая посредничество), осуществляются только при наличии специального разрешения (лицензии), выдаваемого в соответствии с законодательством о лицензировании при наличии документа, подтверждающего договоренность между соискателем лицензии и иностранным нанимателем (либо между соискателем лицензии и иностранной посреднической организацией) о трудоустройстве граждан Республики Беларусь за границей, и сведений об этом нанимателе, определяемых Советом Министров Республики Беларусь, а также после проведения предварительной проверки условий осуществления этой деятельности. Порядок проведения такой проверки устанавливается Советом Министров Республики Беларусь.

Юридические лица и индивидуальные предприниматели, осуществляющие деятельность, связанную с трудоустройством граждан Республики Беларусь за границей, обязаны:

а) регистрировать в подразделениях по гражданству и миграции главного управления внутренних дел Минского городского исполнительного комитета, управлений внутренних дел областных исполнительных комитетов трудовые договоры с иностранными нанимателями в отношении каждого трудоустраиваемого за границей гражданина Республики Беларусь с представлением сведений о нанимателе;

б) заключать с гражданами Республики Беларусь письменный договор о содействии в трудоустройстве у иностранного нанимателя за пределами Республики Беларусь, который должен содержать обязательство об оказании помощи в заключении трудового договора с иностранным нанимателем, обязанность стороны, оказывающей услугу, предоставить полную и объективную информацию о нанимате-



ле, характере предполагаемой работы, предварительные условия заключения трудового договора, ответственность стороны, оказывающей услугу, за предоставление не соответствующей действительности информации;

в) проверять достоверность информации об иностранных нанимателях;

г) представлять в подразделения по гражданству и миграции главного управления внутренних дел Минского городского исполнительного комитета, управлений внутренних дел областных исполнительных комитетов по месту своей регистрации информацию о гражданах Республики Беларусь, выехавших на работу за границу, в течение 5 рабочих дней со дня их отъезда и в такой же срок – со дня их возвращения.

Министерство внутренних дел Республики Беларусь направляет не позднее 5-го числа каждого месяца в Министерство иностранных дел Республики Беларусь обобщенную информацию о гражданах Республики Беларусь, выехавших на работу за границу, и гражданах Республики Беларусь, возвратившихся после окончания работы.

Граждане Республики Беларусь, выезжающие за границу на работу, должны иметь трудовой договор, заключенный с нанимателем, и визу государства трудоустройства, выданную его дипломатическим представительством или консульским учреждением.

При заключении трудовых договоров на трудоустройство граждан Республики Беларусь за границей должен соблюдаться принцип равенства прав трудящихся-мигрантов с гражданами государства трудоустройства в соответствии с законодательством государства трудоустройства. К белорусским гражданам на общих основаниях применяются установленные в том или ином государстве нормы, запрещающие иностранцам занимать отдельные должности либо заниматься определенной трудовой деятельностью. Условия труда белорусских граждан за границей не могут быть хуже условий труда иностранцев – граждан других государств.

Согласно Закону «О внешней трудовой миграции», за гражданами Беларуси, выехавшими за границу для трудовой деятельности по трудовому договору, сохраняются права и обязанности, предусмотренные законодательством Республики Беларусь.

В случае нарушения иностранным нанимателем условий трудового договора с гражданином Беларуси, выехавшим для трудовой деятельности за границу, трудящийся-мигрант вправе обратиться в дипломатическое представительство или консульское учреждение Республики Беларусь, которые обязаны принять меры по защите его

прав, в том числе на получение причитающихся льгот и компенсаций, расторжению трудового договора и возвращению трудящегося-мигранта (и членов его семьи) в Республику Беларусь за счет нанимателя.

Департамент и подразделения по гражданству и миграции обеспечивают граждан Республики Беларусь достоверной информацией в сфере внешней трудовой миграции и принимают меры, направленные на предотвращение распространения информации, вводящей в заблуждение.

Публикация информационных (рекламных) объявлений о трудоустройстве граждан Республики Беларусь за границей без согласования с Министерством внутренних дел Республики Беларусь *запрещается*. Вопросы пенсионного обеспечения трудящихся-мигрантов и членов их семей регулируются двусторонними международными договорами Республики Беларусь.

## **Тема 10. ПРАВО ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ**

10.1. Международно-правовые основы авторского права.

10.2. Международно-правовая охрана смежных прав.

10.3. Международно-правовая охрана промышленной собственности.

### **10.1. Международно-правовые основы авторского права**

14 июля 1967 г. была принята Стокгольмская конвенция «Об учреждении Всемирной организации интеллектуальной собственности» (ВОИС), членами которой к настоящему времени являются более 130 государств, включая Беларусь.

Согласно ст. 2 Конвенции термин *«интеллектуальная собственность»* включает в себя права, относящиеся к литературным, художественным и научным произведениям; исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио и телевизионным передачам; изобретениям во всех областях человеческой деятельности, научным открытиям; промышленным образцам; товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наименованиям, коммерческим обозначениям; защите от недобросовестной конкуренции и др.

Создание международной системы охраны авторских прав относится к концу XIX в. В 1886 г. была подписана Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений (в дальнейшем – Бернская конвенция). Страны, подписавшие Бернскую кон-

венцию, образовали Бернский союз для охраны прав авторов на их литературные и художественные произведения. В Бернской конвенции участвует большое число государств (свыше 150 стран).

В соответствии с данным документом к числу охраняемых относятся авторские права на литературные и художественные произведения и сборники, в том числе на продукты кинематографического, фотографического, хореографического, музыкального и драматического творчества.

Для определения субъектов охраны в Бернской конвенции использован географический критерий: предпочтение отдается стране происхождения (первого опубликования). В соответствии со ст. 5 Бернской конвенции авторы – граждане какой-либо страны Бернского союза – пользуются в других странах Союза в отношении своих произведений, как опубликованных, так и неопубликованных, правами, которые «предоставляются в настоящее время законами этих стран своим гражданам». Такая же охрана предоставляется авторам – гражданам государств, не участвующих в Бернской конвенции, в отношении произведений, опубликованных ими впервые в одной из стран Союза или одновременно в стране, не входящей в Союз, и в стране Союза.

Согласно Бернской конвенции, срок охраны авторского права составляет *все время при жизни автора и 50 лет после его смерти*. Но если по закону страны Союза, в которой предъявляется требование об охране, срок является более продолжительным, то применяется установленный в данной стране срок. В этом случае он не может быть более продолжительным, чем срок действия авторского права, который установлен в стране, где произведение было впервые опубликовано.

Конвенция ограничивает возможность свободного использования литературных и художественных произведений за границей, оговаривая обязательные условия получения согласия обладателей авторских прав на опубликование таких произведений, выплаты авторского гонорара, поэтому Конвенция не отвечает в ряде случаев интересам развивающихся стран.

В 1952 г. в Женеве была подписана *Всемирная конвенция об авторском праве* (Всемирная конвенция), вступила в силу для Республики Беларусь 27 мая 1973 г.

Всемирная конвенция (как и Бернская конвенция) исходит из принципа национального режима. Всемирная конвенция предоставляет основное регулирование национальному законодательству. Она носит более универсальный характер, что делает возможным участие в ней стран с различным законодательством в области авторского права.

Всемирная конвенция предусматривает охрану в странах-участницах прав всех лиц, произведения которых впервые опубликованы на территории одной из этих стран. Гражданам стран-участниц обеспечивается охрана и в том случае, когда их произведения впервые опубликованы за пределами стран-участниц.

Охрана авторского права относится и к правопреемникам автора – физическим и юридическим лицам. Неопубликованные произведения охраняются только в том случае, когда автор является гражданином одной из стран-участниц.

Во Всемирной конвенции не раскрывается содержание авторских прав, дается лишь примерный перечень охраняемых произведений литературы, науки и искусства, включая письменные, музыкальные, драматические, кинематографические произведения, а также произведения живописи, графики и скульптуры. Государства в своем национальном законодательстве вправе расширить этот перечень.

Конвенция предусматривает охрану прав на выпущенные в свет (опубликованные) и не выпущенные в свет (неопубликованные) произведения граждан государств-участников, причем даже в том случае, если это произведение впервые было опубликовано на территории страны, не участвующей в Конвенции (ст. II).

В соответствии со Всемирной конвенцией обладатель авторского права имеет исключительное право на перевод или переиздание своего произведения. Нельзя в другой стране издать произведение без разрешения того издательства, которое впервые издало его, и без уплаты соответствующего вознаграждения.

Статья III Конвенции закрепляет процедуру упрощения формальностей, необходимых для приобретения защиты авторского права. Так, если по внутреннему законодательству какого-либо государства-участника условием охраны авторского права является соблюдение ряда формальностей (депонирование, регистрация, нотариальное удостоверение, уплата сборов и т. п.), то в отношении всех охраняемых Конвенцией произведений эти требования считаются выполненными при соблюдении следующих двух условий:

1. Если данное произведение впервые выпущено в свет вне территории страны, где испрашивается охрана, и если автор не является гражданином этого государства.

2. Если, начиная с первого выпуска в свет произведения, все его экземпляры, изданные с разрешения автора или любого другого обладателя его прав, будут носить знак © с указанием имени обладателя авторского права и года первого выпуска произведения в свет.

Если перечисленные выше условия отсутствуют, то государство, где испрашивается охрана, может требовать соблюдения всех формальностей и условий, необходимых для приобретения и реализации авторского права, в том числе и процессуального характера, при рассмотрении дел о защите авторских прав в суде.

Срок охраны авторского права Всемирной конвенцией определяется по закону страны-участницы, в которой предъявляется требование об охране, однако он не может быть короче периода, охватывающего время жизни автора и 25 лет после его смерти.

## **10.2. Международно-правовая охрана смежных прав**

Со второй половины XX в. в международном частном праве начала складываться система международных договоров об охране так называемых *смежных прав авторов*, т. е. прав, относящихся к исключительной деятельности артистов, звукозаписи, радио и телевизионным передачам (*возникающих в связи с созданием и использованием фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного и кабельного вещания*).

Основными многосторонними соглашениями в области смежных прав являются Международная конвенция об охране интересов артистов-исполнителей, производителей фонограмм и организаций вещания от 26 октября 1961 г. (Римская конвенция) и Женевская конвенция об охране интересов производителей фонограмм от 29 октября 1971 г. Непосредственное отношение к смежным правам имеет и Брюссельская конвенция об охране сигналов, несущих теле- и радиопрограммы, передаваемые через спутники, от 21 мая 1974 г.

Римская конвенция предусматривает выплату гонорара за публичное проигрывание грамзаписей, в том числе по радио и телевидению, но не предусматривает охрану от передач по кабельным и другим информационным сетям. Вступила в силу для Беларуси 27 мая 2003 г.

Участником Римской конвенции может быть только государство, которое является членом Всемирной конвенции об авторском праве или членом Бернского союза.

Римская конвенция (как и другие конвенции по авторскому праву) основана на принципе *национального режима* (национального режима охраны), который означает режим охраны, предоставляемый внутренним законодательством договаривающегося государства:

– артистам-исполнителям, являющимся его гражданами, в отношении осуществляемых на его территории исполнений, их передачи в эфир либо первой записи;

– производителям фонограмм, являющимся его гражданами, в отношении фонограмм, которые впервые записаны или впервые опубликованы на его территории;

– организациям вещания, штаб-квартиры которых расположены на его территории, в отношении передач в эфир, осуществляемых с помощью передатчиков, расположенных на его территории.

Под «исполнителями» в Римской конвенции понимаются актеры, певцы, музыканты, танцоры или другие лица, которые играют роль, поют, читают, декламируют, исполняют или каким-либо иным образом участвуют в исполнении литературных или художественных произведений.

Артисты-исполнители имеют право предотвращать:

1) осуществление без их согласия передач в эфир или для всеобщего сведения их исполнения за исключением случаев, когда используемое для передачи в эфир или для всеобщего сведения исполнение уже было передано в эфир или осуществляется с использованием записи;

2) осуществление без их согласия записи исполнения, которое не было предметом записи;

3) воспроизведение без их согласия записи их исполнения:

– если первоначальная звуковая запись была осуществлена без их согласия;

– если воспроизведение осуществляется в иных целях, чем те, на которые исполнители дали свое согласие;

– если первоначальная запись осуществлена в соответствии с положениями ст. 15 Римской конвенции, а воспроизведение осуществляется в иных целях, чем те, которые указаны в этих положениях.

В соответствии с Римской конвенцией все выпущенные или предназначенные для продажи экземпляры фонограмм либо их упаковка должна иметь символ ® с указанием даты первой публикации. Конвенция устанавливает обязанность выплаты пользователем артистам-исполнителям и производителям фонограмм разового справедливого вознаграждения в случае, если фонограмма, опубликованная в коммерческих целях, или воспроизведение такой фонограммы используется непосредственным образом для передачи в эфир или для передачи иным способом для всеобщего сведения.

Под «*производителем фонограмм*» в Римской конвенции понимается «физическое или юридическое лицо, которое первым осуществило звуковую запись исполнения или других звуков».

Производители фонограмм пользуются правом разрешать или запрещать прямое или косвенное воспроизведение своих фонограмм. Организации вещания как правообладатели имеют право разрешать или запрещать ретрансляцию своих передач в эфир, запись своих передач и т. д.

Минимальный срок охраны смежных прав, установленный Римской конвенцией, составляет 20 лет.

В соответствии с Римской конвенцией учрежден Межправительственный комитет, основной задачей которого является изучение вопросов, относящихся к применению и действию данной Конвенции.

Участниками *Конвенции об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм* 1971 г. являются около 60 государств мира, включая Беларусь.

В соответствии со ст. 2 Конвенции *«каждое государство-участник обязуется охранять интересы производителей фонограмм, являющихся гражданами других государств-участников, от производства копий фонограмм без согласия производителя и от ввоза таких копий всякий раз, когда упомянутые производство или ввоз осуществляются с целью их распространения среди публики, а также от распространения этих копий среди публики»*.

Согласно Закону Республики Беларусь об авторском праве и смежных правах от 16 мая 1996 г. (ст. 38) личные неимущественные права исполнителя (право на имя и право на защиту репутации) охраняются бессрочно.

Имущественные права в отношении:

- исполнителя – действуют в течение 50 лет с момента первой записи исполнения;

- производителя фонограммы – действуют в течение 50 лет после первого опубликования фонограммы или в течение 50 лет после ее первой записи, если фонограмма не была опубликована в течение этого срока;

- организации эфирного или кабельного вещания – действуют в течение 50 лет с момента осуществления передачи в эфир или по кабелю соответственно.

### 10.3. Международно-правовая охрана промышленной собственности

Право на изобретение, промышленный образец, товарный знак охраняется рядом международных конвенций. Среди них основное место занимает Парижская конвенция по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 г. (в Стокгольмской ред. 1967 г.; вступила в силу для Беларуси 25 декабря 1991 г.), Гаагское соглашение о международном депонировании промышленных образцов от 6 ноября 1925 г., Лиссабонское соглашение об охране наименований мест происхождения товара и их международной регистрации от 31 октября 1958 г., Вашингтонский договор об интеллектуальной собственности в отношении интегральных микросхем 1989 г., Соглашение об отношениях к торговле аспектах прав интеллектуальной собственности (ТРИПС) 1994 г., Договор о законах по товарным знакам 1994 г., Договор о патентном праве 2000 г. и др.

Согласно *Парижской конвенции* объектами охраны промышленной собственности являются патенты на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и указания происхождения или наименования места происхождения, а также пресечение недобросовестной конкуренции.

В основу Парижской конвенции 1883 г., как и международно-правовых соглашений по авторскому праву, положен принцип национального режима. Она устанавливает, что «граждане каждой страны Союза пользуются во всех других странах Союза теми же преимуществами, которые предоставляются в настоящее время или будут предоставлены впоследствии соответствующими законами собственным гражданам, не ущемляя при этом прав, специально предусмотренных настоящей Конвенцией» (п. 1 ст. 2).

*Изобретению* предоставляется правовая охрана, если оно является *новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо*, т. е. может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве и других отраслях хозяйственной деятельности. Не патентуются научные и математические теории, сорта растений, породы животных или чисто биологические способы выращивания растений и животных, за исключением микробиологических способов и продуктов, полученных такими способами; схемы, правила или методы организации производства, выполнение чисто умственных расчетов или игр; оперативные или терапевтические методы лечения людей или животных, а также способы диагностики; простое изложение информации;



вычислительные программы в той мере, в какой Международный поисковый орган не оснащен для проведения поиска по определению уровня техники в отношении таких программ.

Техническое достижение может быть признано изобретением только в результате принятия патентным ведомством решения о выдаче патента на изобретение. Для получения патента требуется подача заявки в белорусский патентный орган – государственное учреждение «*Национальный центр интеллектуальной собственности*» (далее – патентный орган).

Подача заявки в патентный орган, ведение дел с патентным органом могут осуществляться заявителем самостоятельно либо через патентного поверенного, зарегистрированного в патентном органе (должна быть приложена доверенность, выданная ему заявителем).

Датой приоритета изобретения считается день подачи заявки в патентное ведомство.

Парижской конвенцией по охране промышленной собственности предусмотрено право конвенционного приоритета. В соответствии с этим правом лицо, подавшее заявку на получение патента в одной из стран – участниц конвенции, вправе в течение конвенционного срока (12 месяцев – для патентов на изобретения и для полезных моделей, 6 месяцев – для промышленных образцов и товарных знаков) подать аналогичную заявку в патентное ведомство другой страны – участницы конвенции с требованием установления конвенционного приоритета. В этом случае приоритет заявки определяется не по дате ее поступления, например, в белорусское патентное ведомство, а по времени, когда она поступила в первую зарубежную страну патентования.

Сведения о патенте на изобретение, полезную модель, промышленный образец публикуются патентным органом в официальном бюллетене в течение 6 месяцев после регистрации изобретения, полезной модели, промышленного образца в государственных реестрах.

В Республике Беларусь срок действия патента (ст. 1 Закона Республики Беларусь от 16 декабря 2002 г. «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы»):

1) на *изобретение* – 20 лет. Если для применения средства, в котором использовано изобретение, требуется получение разрешения уполномоченного органа в соответствии с законодательством, срок действия патента на это изобретение продлевается патентным органом по ходатайству патентообладателя не более чем на 5 лет;

2) на *промышленный образец* – 10 лет с возможным продлением этого срока патентным органом по ходатайству патентообладателя, но не более чем на 5 лет;

3) на *полезную модель* – 5 лет с возможным продлением этого срока патентным органом по ходатайству патентообладателя, но не более чем на 3 года.

Споры, связанные с нарушением законодательства о патентах на изобретения, рассматриваются общими и хозяйственными судами, за исключением споров, отнесенных к компетенции Патентного суда.

*Промышленный образец* представляет собой художественное или художественно-конструкторское решение, определяющее внешний вид изделия (например, объемная модель автомобиля, мебели, посуды и т. п.). Существенными признаками промышленного образца являются его новизна, оригинальность и промышленная применимость.

Промышленный образец признается новым, если совокупность его существенных признаков неизвестна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца. При установлении новизны промышленного образца учитываются при условии их более раннего приоритета все поданные в Республике Беларусь другими лицами неотозванные заявки на промышленные образцы, а также запатентованные в Республике Беларусь промышленные образцы. Промышленный образец признается оригинальным, если его существенные признаки обуславливают творческий характер особенностей изделия.

К существенным признакам промышленного образца относятся признаки, определяющие эстетические и (или) эргономические особенности внешнего вида изделия, его формы и конфигурации, орнамента и сочетания цветов. Не относятся к промышленным образцам объекты архитектуры (кроме малых архитектурных форм), объекты неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих и им подобных веществ; решения, обусловленные исключительно технической функцией изделия; решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали, и некоторые другие объекты.

В Республике Беларусь право на промышленный образец удостоверяется патентом, выдача которого производится в основном в том же порядке, что и выдача патента на изобретение. Патентообладателю принадлежит исключительное право на использование промышленного образца.

*Товарный знак* – это условное обозначение, с помощью которого товары и услуги одних лиц отличаются от однородных товаров и услуг других лиц. Этот знак проставляется на товарах или на их упаковке. В качестве товарных знаков регистрируются обозначения, которые могут быть представлены в графической форме: словесные, включая имена собственные, буквенные, цифровые, изобразительные,

сочетания цветов, объемные обозначения, включая форму товара или его упаковку, а также комбинации таких обозначений.

Основными международными соглашениями, действующими в этой сфере, являются Парижская конвенция по охране промышленной собственности и Мадридское соглашение о международной регистрации фабричных и товарных знаков. Участницей этих соглашений является Республика Беларусь.

Не допускается регистрация товарных знаков, состоящих только из обозначений, представляющих собой государственные гербы, флаги и эмблемы, официальные названия государств, флаги, эмблемы и сокращенные или полные наименования международных межправительственных организаций, официальные контрольные, гарантийные и пробирные клейма, награды и другие знаки отличия или сходные с ними до степени смешения. Такие обозначения могут быть включены как неохраняемые элементы в товарный знак, если на это имеется согласие соответствующего компетентного органа или их владельца.

В Республике Беларусь регистрация товарного знака действует в течение *10 лет* с даты подачи заявки в патентный орган (ст. 13 Закона Республики Беларусь от 5 февраля 1993 г. «О товарных знаках и знаках обслуживания»). Срок действия регистрации товарного знака может быть продлен по заявлению владельца, поданному в течение последнего года ее действия, каждый раз на *10 лет*. По ходатайству владельца для продления срока действия регистрации товарного знака ему может быть предоставлен 6-месячный срок после истечения срока действия регистрации при условии уплаты патентной пошлины.

Правовая охрана товарного знака может быть прекращена досрочно в отношении всех или части товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, вследствие неиспользования товарного знака без уважительных причин непрерывно в течение любых 3-х лет после его регистрации. Заявление о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака вследствие его неиспользования может быть подано любым лицом в Верховный Суд Республики Беларусь по истечении указанных 3-х лет при условии, что вплоть до подачи такого заявления товарный знак не использовался.

## Тема 11. ПРАВО НАСЛЕДОВАНИЯ

11.1. Наследственные правоотношения в международном частном праве.

11.2. Наследственные права иностранных граждан в Республике Беларусь.

11.3. Особенности заграничного наследования по завещанию.

11.4. Особенности заграничного наследования по закону.

### 11.1. Наследственные правоотношения в международном частном праве

Под *наследованием* понимается переход в установленном законом порядке имущественных и некоторых личных неимущественных прав и обязанностей умершего гражданина (наследодателя) к другим лицам (наследникам). Наследование может осуществляться по завещанию и по закону.

Сложности, возникающие порой на практике при разрешении наследственных дел с иностранным элементом, обусловлены рядом причин и прежде всего – существенными различиями во внутреннем законодательстве разных стран в области наследования. Например, в одних странах завещание должно быть составлено в письменной форме и удостоверено в определенном порядке, в других – достаточно написать его собственноручно. Имеются также различия в определении круга наследников, очередности их призвания к наследству и т. д.

Число международных конвенций, принятых в области наследования, незначительно. К ним относятся Конвенция 1961 г. о коллизиях законов, касающихся формы завещательных распоряжений; Конвенция 1973 г. о единой форме международного завещания; Конвенция 1973 г. об управлении наследственным имуществом, находящимся за границей; Конвенция 1989 г. о праве, подлежащем применению к наследованию недвижимого имущества. Республика Беларусь в этих конвенциях не участвует.

Коллизионные вопросы наследования, как правило, решаются внутренним (национальным) законодательством. При решении вопросов наследования в международном частном праве чаще всего используются следующие коллизионные привязки:

- 1) личный закон наследодателя (его гражданство или domicilio);
- 2) закон место нахождения наследственного имущества;
- 3) закон места смерти наследодателя.

Мировой практикой установлено, что наследование недвижимого имущества регулируется законодательством государства, на территории которого находится недвижимое имущество, а наследование движимого имущества – законодательством государства, гражданином которого был наследодатель на день смерти, или на территории которого наследодатель имел последнее постоянное место жительства.

По законодательству Франции, Великобритании и США к наследованию недвижимого имущества применяется закон *места нахождения недвижимости*, а к наследованию движимого имущества – закон *место жительства наследодателя*. Однако в Германии, Греции, Италии исходным является принцип единства наследственного имущества: к движимому и недвижимому имуществу применяется закон *гражданства* наследодателя или *последнего места его жительства*.

Согласно Конвенции Стран СНГ 2002 г. «О правовой помощи и правовых отношений по гражданским, семейным и уголовным делам», право наследования недвижимого имущества определяется по законодательству государства, на территории которого *находится это имущество*, а право наследования иного имущества – по законодательству государства, на территории которого наследодатель имел *последнее постоянное место жительства* (ст. 48).

Если по законодательству страны, подлежащему применению при наследовании, наследником является государство, то движимое наследственное имущество переходит стране, гражданином которой является наследодатель в момент смерти, а недвижимое наследственное имущество переходит государству, на территории которой оно находится (ст. 49 Конвенции 2002 г.).

Коллизионные вопросы наследования нашли свое решение в двусторонних договорах о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам. Согласно этим договорам, граждане любого договаривающегося государства, независимо от того, на территории какого государства-участника они призываются к наследованию, имеют те же права, что и отечественные граждане соответствующего государства.

## 11.2. Наследственные права иностранных граждан в Республике Беларусь

В Республике Беларусь иностранцы обладают способностью наследовать и завещать свое имущество, иметь права автора произведения науки, литературы, искусства либо изобретения, а также иные имущественные и личные неимущественные права. Они могут распоряжаться имуществом и осуществлять свои права по своему усмотрению в пределах, установленных законодательными актами Республики Беларусь.

Иностранцы могут распорядиться своим имуществом на случай смерти, а также могут быть наследниками по закону или по завещанию.

Временем открытия наследства, по белорусскому законодательству, признается *день смерти наследодателя*, а при объявлении его умершим – *день вступления в законную силу решения суда об объявлении гражданина умершим* (ст. 1035 ГК РБ).

Местом открытия наследства является последнее *место жительства наследодателя*, а если оно неизвестно – место *нахождения недвижимого имущества* или основной его части, а при отсутствии недвижимого имущества – место *нахождения основной части движимого имущества*.

Правильное определение места открытия наследства имеет важное значение для решения ряда вопросов процессуального характера. В частности, по месту открытия наследства определяется, в какую нотариальную контору следует обратиться наследнику с заявлением о принятии наследства и выдаче свидетельства о праве на наследство.

Коллизионные вопросы наследования в Республике Беларусь решаются на основании ст. 1133 ГК РБ, согласно которой отношения по наследованию определяются по праву страны, где наследодатель имеет *последнее постоянное место жительства* (поскольку иное не предусмотрено статьями 1134 и 1135 ГК РБ), если наследодателем не избрано в завещании право страны, гражданином которой он является. В соответствии с правом этой страны будут определяться круг наследников по закону, очередность их призвания к наследству, размер долей в наследственном имуществе и другие вопросы наследования.

Способность лица к *составлению и отмене завещания*, а также форма завещания и акта его отмены определяются по праву страны, где наследодатель имел постоянное место жительства в момент составления акта, если наследодателем не избрано в завещании право страны, гражданином которой он является. Однако завещание или его

отмена не могут быть признаны недействительными вследствие несоблюдения формы, если последняя удовлетворяет требованиям права места составления акта или требованиям права Республики Беларусь.

Специальную норму содержит белорусское законодательство в отношении наследования недвижимого имущества. В соответствии со ст. 1134 ГК РБ наследование *недвижимого имущества* определяется по праву страны, где находится это имущество, а имущества, которое *зарегистрировано* в Республике Беларусь, – по праву Республики Беларусь.

В Республике Беларусь наследование осуществляется *по закону и по завещанию*.

*Завещание* – волеизъявление гражданина по распоряжению принадлежащим ему имуществом на случай смерти. Оно может быть совершено гражданином, обладающим дееспособностью в полном объеме. Совершается завещание лично.

Завещание должно быть составлено в письменной форме, собственноручно подписано завещателем и нотариально удостоверено. Завещатель вправе в любое время изменить или отменить сделанное им завещание, составить новое завещание. По желанию наследодателя завещание удостоверяется нотариусом без ознакомления с его содержанием (закрытое завещание).

В соответствии со ст. 1041 ГК РБ каждый гражданин может оставить по завещанию все свое имущество или часть его одному или нескольким лицам как входящим, так и не входящим в круг наследников по закону, а также государству или отдельным организациям. Кроме того, завещатель может в завещании лишить права наследования одного, нескольких или всех наследников по закону.

ГК предусмотрено право на обязательную долю. Несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя, а также его нетрудоспособные супруг и родители наследуют *независимо от содержания завещания не менее половины доли*, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (обязательная доля) (ст. 1064 ГК РБ).

Наследование *по закону* может иметь место в следующих случаях:

- 1) если по тем или иным причинам завещание не было составлено;
- 2) если оно составлено, но признано недействительным;
- 3) если все наследники по завещанию отказались от наследства.

ГК РБ (статьи 1057–1063 ГК) предусмотрено, кто является наследником по закону и в какой очередности наследники призываются к получению наследственного имущества.

Наследниками являются:

– I очередь – дети, супруг и родители умершего (внуки наследодателя и их прямые потомки наследуют по праву представления);

– II очередь – братья и сестры наследодателя (полнородные и неполнородные);

– III очередь – дед и бабушка умершего (как со стороны отца, так и со стороны матери);

– IV очередь – дяди и тети наследодателя (полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя).

При отсутствии у умершего наследников I, II, III и IV очереди (статьи 1057–1060 ГК РБ) право наследовать по закону получают родственники наследодателя третьей, четвертой, пятой и шестой степени родства, не относящиеся к наследникам предшествующих очередей, причем родственники более близкой степени родства устраняют от наследования родственников более далекой степени родства.

Наследники последующей очереди призываются к наследованию по закону лишь при отсутствии наследников предшествующей очереди или при непринятии ими наследства.

Наследники одной очереди наследуют в равных долях, за исключением наследников, наследующих по праву представления. Наследники, проживающие совместно с наследодателем, получают сверх причитающейся им доли еще и предметы домашней обстановки и обихода.

Законодательство Республики Беларусь устанавливает два способа принятия наследства:

1) фактическое вступление во владение или управление наследственным имуществом (пункт 2 ст. 1070 ГК РБ);

2) подача нотариусу по месту открытия наследства заявления наследника о принятии наследства либо его заявления о выдаче свидетельства о праве на наследство.

В соответствии со ст. 1071 ГК РБ эти действия должны быть совершены в течение 6 месяцев со дня открытия наследства.

Если нет наследников ни по закону, ни по завещанию, либо никто из наследников не имеет права наследовать (ст. 1038 ГК РБ), либо все они отказались от наследства, наследство признается выморочным. Такое наследство переходит в собственность административно-территориальной единицы по месту нахождения соответствующего имущества, входящего в состав наследства.



### 11.3. Особенности заграничного наследования по закону

Наследование по закону имеет место в случаях, когда:

- 1) наследодатель не оставил завещания (или не заключил наследственный договор);
- 2) завещание (или договор) признано недействительным;
- 3) наследники по завещанию (или договору) полностью или частично отказались от наследства;
- 4) завещание (или договор) не охватывает всего наследственного имущества. В этом случае правила о наследовании по закону распространяются на ту часть наследства, которая осталась незавещанной.

К числу наследников по закону относятся в первую очередь ближайшие родственники наследодателя. Их круг и очередность призвания к наследству в разных странах не одинаковы.

В странах континентальной Европы применяются две системы наследования по закону: романская система и система парантелл (таблица 2).

Таблица 2 – Системы наследования стран континентальной Европы

Разряд (очередь наследо- вания)	Романская система (Франция)	Система парантелл (Германия)
I	Дети наследодателя и их нисходящие – внуки, правнуки и т. д.	Дети наследодателя
II	Родители наследодателя, его братья и сестры и нисходящие этих последних	Родители наследодателя и их потомки (т. е. братья и сестры наследодателя)
III	Дед, бабушка, прадед, прабабушка и т. д. (восходящие наследодателя, кроме его родителей)	Дед и бабушка наследодателя и их потомки
IV	Дяди, тетки, двоюродные братья и сестры и т. д. (т. е. боковые родственники наследодателя до шестой степени родства, кроме его братьев и сестер и их нисходящих (статьи 734, 745 ФГК)	Прадед и прабабушка наследодателя и их потомки
V	–	Прапрадед, прапрабабушка и более отдаленные прародители наследодателя и их потомки (число очередей наследников по закону не ограничивается)

При *романской системе*, используемой в Бельгии, Италии, Франции и некоторых других странах, в основу классификации наследников по закону положена система разрядов, разделяющих кровных родственников в зависимости от их предполагаемой близости к наследодателю на четыре группы (разряда).

Наследники призываются к наследованию в порядке очередности. Если хотя бы один из наследников первого разряда жив, то ни один из наследников второго разряда не вправе получить долю в наследственном имуществе. В свою очередь внутри призываемого к наследованию разряда близкие родственники устраняют более дальних родственников.

Переживший супруг наследует наряду с кровными родственниками призываемого к наследованию разряда, устраняя от наследования братьев и сестер наследодателя и их нисходящих, а также наследников третьего и четвертого разрядов. При наличии наследников первого разряда переживший супруг получает по своему выбору либо право пожизненного пользования (узуфрукт) на все наличное имущество наследодателя, либо право собственности на одну четверть наследства (ст. 757 Гражданского кодекса Франции (ФГК)). При наследовании вместе с родителями наследодателя переживший супруг получает половину наследства; другая половина делится пополам между родителями наследодателя (ст. 757 ФГК). Если кого-либо из родителей ко времени открытия наследства нет в живых, причитавшаяся ему одна четверть имущества переходит к пережившему супругу. При отсутствии детей наследодателя и их нисходящих, а также его родителей наследственное имущество полностью переходит к пережившему супругу.

В Австрии, Германии, Швейцарии и некоторых других странах для определения очередности призвания к наследованию по закону используется *система парантелл*.

Основное отличие системы парантелл от романской системы состоит в том, что внутри каждой парантеллы степень родства с наследодателем не имеет существенного значения.

В Германии число парантелл не ограничивается, в результате чего наследниками по закону здесь могут стать самые дальние родственники. Родственники предыдущей очереди устраняют от наследования родственников последующих очередей. Наследники первой, второй и третьей очередей, относящиеся одновременно к нескольким родам, получают в каждом из них причитающиеся им доли.

Ближайший потомок устраняет от наследования последующих потомков, состоящих через него в родстве с наследодателем. Призывае-

мые в порядке очередности к наследованию ближайшие потомки – дети, родители, бабушки и дедушки, прабабушки и прадедушки, прапрабабушки и прапрадедушки наследодателя наследуют в равных долях.

Переживший супруг наследодателя не относится ни к одной из очередей наследников и наследует наряду с наследниками I–III очередей, устраняя от наследования при отсутствии дедушек и бабушек наследодателя его дядей и тетей и их потомков (ст. 1931 Германского гражданского уложения (ГГУ)). При призвании к наследованию первой очереди переживший супруг получает 1/4 наследства, при призвании к наследованию II очереди либо дедушек и бабушек наследодателя – 50% наследства, а если в этом последнем случае в порядке родового наследования наследуют и потомки умерших дедушек и бабушек, переживший супруг получает сверх того 50% наследства, причитающегося этим потомкам. Если переживший супруг наследует наряду с указанными наследниками, ему помимо наследственной доли причитаются предметы домашнего хозяйства супругов и свадебные подарки. При отсутствии наследников первой и второй очередей и бабушек и дедушек наследодателя наследство полностью переходит к пережившему супругу.

#### **11.4. Особенности заграничного наследования по завещанию**

Завещание представляет собой облеченное в установленную форму волеизъявление завещателя, направленное на распоряжение своим имуществом на случай смерти.

Наследователь должен обладать завещательной дееспособностью.

*Завещательная дееспособность* – признание за лицом права на совершение завещания. Условием завещательной дееспособности для большинства правовых порядков является требование, чтобы завещатель в момент составления распоряжений о своем имуществе на случай смерти находился в здравом уме и твердой памяти, т. е. был способен понимать значение своих действий и руководить ими. Недействительными признаются завещания, совершенные умалишенными, слабоумными и душевнобольными.

Во Франции несовершеннолетние в возрасте от 16 до 18 лет вправе совершать завещательные распоряжения в отношении лишь половины того имущества, которым они могли бы распоряжаться по достижении совершеннолетия.

В Германии право несовершеннолетнего составлять завещание по достижении 16 лет не оговаривается никакими условиями относительно объема соответствующих завещательных распоряжений (ст. 2229 ГГУ).

В Англии способность к составлению завещания признается за лицами, достигшими 21 года, однако солдаты, летчики, матросы и моряки, находящиеся на военной службе, вправе составлять завещания и до достижения этого возраста.

В большинстве штатов США завещание может быть составлено лицом старше 18 лет, в Джорджии – 14 лет.

Современным правовым порядкам известны различные *формы* завещательных распоряжений:

1. *Собственноручное* (олографическое) *завещание* должно быть целиком написано, датировано и подписано рукой завещателя (Франция, Германия и др.). Эта форма не ограждает завещателя от недолжного влияния третьих лиц на выражение его воли и не гарантирует от возможной утраты или уничтожения завещания.

2. *Публичное завещание* предполагает участие в процедуре его совершения помимо завещателя иных специально уполномоченных государством лиц, как правило, нотариусов. Во Франции публичное завещание может быть составлено под диктовку (со слов) завещателя двумя нотариусами или одним нотариусом в присутствии двух свидетелей, после чего завещание должно быть прочитано завещателю и подписано завещателем, нотариусом и свидетелями.

2.1. Разновидностью публичных завещаний являются *секретные завещания* (*testament mystique*), которые позволяют избежать разглашения последней воли завещателя нотариусами, свидетелями и иными лицами. Во Франции для составления секретного завещания завещатель, изложив свою последнюю волю на бумаге собственноручно или с использованием механических устройств и подписав эту бумагу, передает ее в запечатанном виде нотариусу в присутствии двух свидетелей, сопровождая эту передачу заявлением, что бумага содержит подписанное им завещание. Нотариус совершает на этой запечатанной бумаге удостоверительную надпись с указанием даты и места ее совершения, которая подписывается завещателем, нотариусом и свидетелями.

2.2. *Завещание, удостоверенное свидетелями* (*witnessed will*), получило распространение в странах, относящихся к системе общего права. В Англии это единственная форма завещания. Завещание, удостоверенное свидетелями, пишется самим завещателем либо иным лицом по его поручению от руки, печатается на машинке или состав-

ляется на типографском бланке и подписывается завещателем в присутствии двух свидетелей. При этом свидетелем, как правило, не может быть лицо, являющееся выгодоприобретателем по завещанию. Удостоверение завещания свидетелем, в пользу которого сделаны завещательные распоряжения, как правило, влечет недействительность не всего завещания, а лишь той его части, которая содержит соответствующие распоряжения в пользу свидетеля. Английская форма завещания воспринята в США (за исключением штата Луизиана).

*Упрощенные формы.* В Германии завещатель, не имеющий в силу чрезвычайных обстоятельств возможности составить завещание у нотариуса, может продиктовать свою последнюю волю старшему должностному лицу общины по месту пребывания в присутствии двух свидетелей, а завещатель, находящийся в местности, отрезанной от внешнего мира, кроме того, может совершить завещание в форме *устного заявления* в присутствии 3 свидетелей. Посредством устного заявления в присутствии трех свидетелей может совершить завещание и лицо, находящееся во время плавания на судне за пределами германского порта. Указанные завещания утрачивают силу, если по истечении трех месяцев после их составления завещатель находится в живых. Эта форма известна и праву Франции, Швейцарии и др.

Некоторым правовым порядкам известны такие способы распоряжения наследственным имуществом, в которых одновременно выражается воля двух или более лиц, — так называемые *совместные завещания* (Германия, Англия, США), среди которых выделяются взаимные завещания (Германия, США), а также наследственные договоры (Франция, Германия, Швейцария).

В Германии совместные завещания могут составляться только супругами, при этом допускается и взаимное назначение их наследниками друг друга. Совместное завещание при жизни обоих супругов может быть отменено или изменено не иначе как по их обоюдному согласию, тогда как переживший супруг вправе отменить такое завещание, лишь отказавшись от сделанных в его пользу завещательных распоряжений. Во Франции завещательные распоряжения двух или нескольких лиц в одном акте, причем как в пользу третьего лица, так и в пользу друг друга, запрещены (ст. 968 ФГК).

В Германии и Швейцарии осуществляется развернутое регулирование наследственных договоров, представляющих собой *соглашение наследника с лицами*, к которым после смерти наследодателя переходит его имущество. В ГГУ содержится исчерпывающий перечень распоряжений, которые могут быть сделаны в наследственном дого-

воре, – назначение наследника, завещательные отказы и возложения. Наследственный договор может быть совершен только в форме публичного завещания (ст. 2276 ГГУ; ст. 512 Гражданского кодекса Швейцарии (ШГК)). Механизм наследственного договора нередко используется для ограничения возможности последующего изменения завещательных распоряжений, так как отмена включенных в договор условий возможна только с согласия всех его участников, а после смерти завещателя практически невозможна. Во Франции наследственные права супругов могут быть предметом брачного договора, при этом, такое соглашение не может изменить или отменить установленные законом правила наследования (ст. 1389 ФГК).

Основное *содержание завещания* составляют распоряжения имущественного характера, однако в различных правовых системах допускается включение в завещание и иных распоряжений, не связанных с распределением имущества завещателя между наследниками, как то: назначение опекуна несовершеннолетнему, назначение исполнителя завещания или «личного представителя».

В соответствии с принципом свободы завещания наследодатель вправе указать в своем завещании в качестве наследника имущества любое лицо. Однако в большинстве стран законом предусмотрены гарантии обеспечения имущественных интересов отдельных членов семьи наследодателя при наследовании по завещанию.

Во Франции размер имущества, которым завещатель вправе свободно распорядиться, – *свободная доля* – зависит от числа его родственников. В случае если у завещателя 1 ребенок, она составляет 1/2 наследственного имущества, если 2 детей – 1/3, если 3 или больше детей – 1/4.

Если при отсутствии детей у завещателя осталось хотя бы по одному родственнику в каждой из восходящих линий (отцовской и материнской), свободная доля составляет 1/2, а если восходящие остались только в одной линии – 3/4 наследства. В отсутствие детей и восходящих родственников обойденный в завещании переживший супруг вправе получить 1/4 имущества завещателя. При отсутствии перечисленных родственников и пережившего супруга завещательные распоряжения могут касаться всего имущества завещателя.

В Германии обойденные в завещании нисходящие завещателя, его родители и супруг имеют право на получение стоимости *обязательной доли*, размер которой составляет 1/2, причитавшейся бы им в случае наследования по закону. Такое же право принадлежит указанным лицам в случае, если оставленное им по завещанию составляет меньше 1/2 причитавшейся им при наследовании по закону доли.

В отличие от французской системы, когда определенная часть наследственного имущества в силу закона забронирована от свободного распоряжения завещателем, обязательная доля представляет собой определенное денежное притязание, предъявляемое к наследникам по завещанию указанными лицами. При определении размера обязательной доли подлежат учету все полученные от завещателя с соответствующей оговоркой прижизненные дарения, которые также учитываются при определении общего размера наследственного имущества. Нисходящие, родители, супруг завещателя могут быть, тем не менее, лишены завещателем права на обязательную долю в случае посягательства указанных лиц на жизнь завещателя, либо совершения в отношении него преступления или тяжкого проступка, либо умышленного нарушения установленной законом обязанности содержать завещателя, а нисходящие, кроме того, – в случае ведения ими бесчестного или безнравственного образа жизни.

*Недействительность завещания.* В англо-американской правовой системе для признания недействительным завещания необходимо установить, что завещатель не осознавал, чем он распоряжается, каков круг его законных наследников, или намеревался неразумно распорядиться своей собственностью. Одного лишь факта, что завещатель находился в некотором неразумном заблуждении, недостаточно для оспаривания законности его завещания, если только не будет доказано, что сделанные им распоряжения вызваны этим заблуждением.

Несоблюдение установленной законом формы завещания влечет его недействительность.

В Германии завещание в пользу супруга становится недействительным в случае развода, а завещание в пользу лица, помолвленного с завещателем, – в случае прекращения помолвки. Во многих штатах США завещание автоматически теряет силу при вступлении завещателя в брак после совершения завещания. В некоторых штатах для утраты силы завещанием требуется не только вступление завещателя в брак, но и рождение у него в этом браке ребенка.

## СПИСОК РЕКОМЕНДУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

### *Нормативные правовые акты*

**Парижская** конвенция по охране промышленной собственности (Париж, 20 марта 1883 г.), пересмотренная в Брюсселе 14 декабря 1900 г., в Вашингтоне 2 июня 1911 г., в Гааге 6 ноября 1925 г. в Лондоне 2 июня 1934 г., в Лиссабоне 31 октября 1958 г., в Стокгольме 14 июля 1967 г., измененная 2 октября 1979 г. // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**Бернская** конвенция об охране литературных и художественных произведений (Берн, 9 сентября 1886 г.), дополненная в Париже 4 мая 1896 г., пересмотренная в Берлине 13 ноября 1908 г., дополненная в Берне 20 марта 1914 г., пересмотренная в Риме 2 июня 1928 г., в Брюсселе 26 июня 1948 г., в Стокгольме 14 июля 1967 г. и Париже 24 июля 1971 г. измененная 2 октября 1979 г. // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**Мадридское** соглашение о международной регистрации знаков (Мадрид, 14 апреля 1891 г.), пересмотренное в Брюсселе 14 декабря 1900 г., в Вашингтоне 2 июня 1911 г., в Гааге 6 ноября 1925 г. в Лондоне 2 июня 1934 г. в Ницце 15 июля 1957 г., в Стокгольме 14 июля 1967 г. и измененное 28 сентября 1979 г. // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**Соглашение** о международном пассажирском сообщении (СМПС) от 1 ноября 1951 г. (ред. от 30 мая 1999 г.) // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**Всемирная** конвенция об авторском праве (Женева, 6 сентября 1952 г.) (вместе с Дополнительным протоколом № 1 к Всемирной конвенции об ангорском праве, касающимся применения настоящей Конвенции к произведениям лиц без гражданства и беженцев, Дополнительным протоколом № 2 к Всемирной конвенции об авторском праве, касающимся применения указанной Конвенции к произведениям, издаваемым различными международными организациями, Дополнительным протоколом № 3 к Всемирной конвенции об автор-



ском праве, относительно условий ратификации, принятия или присоединения) // Консультант Плюс: Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**Конвенция** о договоре международной дорожной перевозки грузов (КДПГ, CMR) (Женева, 19 мая 1956 г.) // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**Конвенция** ООН о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений (Нью-Йорк, 10 июня 1958 г.) : ратифицирована Республикой Беларусь 15 ноября 1960 // Консультант-Плюс: Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**Европейская** конвенция о внешнеторговом арбитраже (Женева. 21 апреля 1961 г.) : ратифицирована Респ. Беларусь 14 октября 1963 г. // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**Международная** конвенция об охране прав исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций (Рим, 26 октября 1961 г.) // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**Конвенция** об исковой давности в международной купле-продаже товаров (Нью-Йорк, 14 июня 1974 г.) вместе с Протоколом об изменении Конвенции об исковой давности в международной купле-продаже товаров (Вена, 11 апреля 1980 г.) // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**Конвенция** ООН о договорах международной купли-продажи товаров (Вена, 11 апреля 1980 г.) // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**Конвенция** о праве, применимом к договорам международной купле-продаже товаров (Гаага, 22 декабря 1986 г.) // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**Протокол** к Мадридскому соглашению о международной регистрации знаков (Мадрид, 28 июня 1989 г.) // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**Соглашение** правительств государств-участников Содружества Независимых Государств о порядке решения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности (Киев, 20 марта 1992 г.) // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**Соглашение** об общих условиях поставок товаров между организациями государств-участников Содружества Независимых Государств (Киев, 20 марта 1992 г.) // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**Соглашение** о сотрудничестве в области инвестиционной деятельности (Ашгабат, 24 декабря 1993 г.) // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**Евразийская** патентная конвенция (Москва, 9 сентября 1994 г.) // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**Договор** Всемирной организации интеллектуальной собственности по исполнениям и фонограммам (Женева, 20 декабря 1996 г.) // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**Договор** Всемирной организации интеллектуальной собственности по авторскому праву (Женева, 20 декабря 1996 г.) // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**Конвенция** и защите прав инвестора (Москва, 28 марта 1997 г.) // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**Конвенция** о международных автомобильных перевозках пассажиров и багажа (Бишкек, 9 октября 1997 г.) // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**Договор** между Республикой Беларусь и Российской Федерацией о равных правах граждан (Москва, 25 декабря 1998 г.) // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**Соглашение** о мерах по предупреждению и пресечению использования ложных товарных знаков и географических указаний (Минск, 4 июня 1999 г.) // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**Конвенция** о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Кишинев, 7 октября 2002 г.) // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**Воздушный** кодекс Республики Беларусь от 16 мая 2006 г. № 117-З // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**Гражданский** кодекс Республики Беларусь от 7 декабря 1998 г. № 218-З // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**Гражданский** процессуальный кодекс Республики Беларусь от 11 января 1999 г. № 238-З // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**Кодекс** торгового мореплавания Республики Беларусь от 15 ноября 1999 г. № 321-З // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**Трудовой** кодекс Республики Беларусь от 26 июля 1999 г. № 296-З // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**О внешней** трудовой миграции : Закон Респ. Беларусь от 30 декабря 2010 г. № 225-З // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**О государственном** регулировании внешнеторговой деятельности : Закон Респ. Беларусь от 25 нояб. 2004 г. № 347-З // Консультант-

Плюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**О международном арбитражном (третейском) суде** : Закон Респ. Беларусь от 9 июля 1999 г. № 279-3 // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**О мерах** по защите экономических интересов Республики Беларусь при осуществлении внешней торговли товарами : Закон Респ. Беларусь от 25 нояб. 2004 г. № 346-3 // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**О патентах** на изобретения, полезные модели, промышленные образцы : Закон Респ. Беларусь от 16 декабря 2002 г. № 100-3 // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**О правовом** положении иностранных граждан и лиц без гражданства в Республике Беларусь : Закон Респ. Беларусь от 4 января 2010 г. № 105-3 // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**О товарных** знаках и знаках обслуживания : Закон Респ. Беларусь от 5 февраля 1993 г. № 2181-ХІІ // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**Об авторском** праве и смежных правах: Закон Респ. Беларусь от 17 мая 2011 г. № 262-3 // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**Об инвестициях** : Закон Респ. Беларусь от 12 июля 2013 г. № 53-3 // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**О создании** дополнительных условий для осуществления инвестиций в Республике Беларусь : Декрет Президента Респ. Беларусь от 6 августа 2009 г. № 10 // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

**О создании** государственного учреждения «Национальное агентство инвестиций и приватизации» : Указ Президента Респ. Беларусь

от 25 мая 2010 г. № 273 // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

### ***Учебно-методическая литература***

**Кривенький, А. И.** Международное частное право : учеб. / А. И. Кривенький. – 2-е изд., перераб. и доп. – М. : Дашков и К<sup>о</sup>, 2017. – 288 с. // Университетская библиотека on-line [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=452581>.

**Международное** частное право : учеб. пособие для вузов / В. П. Мороз [и др.] ; под ред. В. П. Мороза. – Минск : Адукацыя і выхаванне, 2016. – 496 с.

**Нешатаева, Т. Н.** Актуальные проблемы международного публичного и частного права : учеб. пособие / Т. Н. Нешатаева ; Российский государственный университет правосудия. – Москва : РГУП, 2018. – 80 с. // Университетская библиотека on-line [Электронный ресурс] – Режим доступа : <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=560901>.

**Тихиня, В. Г.** Международное частное право : учеб. для вузов / В. Г. Тихиня. – Минск : Кн. дом, 2007. – 320 с.

## СОДЕРЖАНИЕ

Тема 1. ПОНЯТИЕ, ПРЕДМЕТ И СИСТЕМА МЕЖДУНАРОДНОГО ЧАСТНОГО ПРАВА .....	3
1.1. Понятие, предмет, принципы и методы международного частного права .....	3
1.2. Субъекты и система международного частного права .....	7
1.3. Источники международного частного права .....	8
Тема 2. КОЛЛИЗИОННЫЕ НОРМЫ .....	11
2.1. Понятие, структура и виды коллизионных норм в международном частном праве .....	11
2.2. Типы коллизионных привязок .....	15
2.3. Толкование и применение норм международного частного права .....	20
Тема 3. ОБЩИЕ ПОНЯТИЯ МЕЖДУНАРОДНОГО ЧАСТНОГО ПРАВА .....	23
3.1. Оговорка о публичном порядке .....	23
3.2. Взаимность и реторсия .....	25
3.3. Правовой режим и его виды .....	27
Тема 4. СУБЪЕКТЫ МЕЖДУНАРОДНОГО ЧАСТНОГО ПРАВА .....	29
4.1. Правовое положение иностранных граждан в Республике Беларусь .....	29
4.2. Правовое положение граждан Республики Беларусь за рубежом .....	33
4.3. Национальность (государственная принадлежность) юридических лиц .....	34
4.4. Деятельность иностранных юридических лиц и их представительств в Республике Беларусь .....	36
4.5. Белорусские юридические лица за рубежом .....	37
4.6. Государство и международные организации .....	39
4.6.1. Особенности правового положения государства .....	39
4.6.2. Международные организации в МЧП .....	41
Тема 5. ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ .....	43
5.1. Коллизионные вопросы права собственности .....	43
5.2. Право собственности и другие вещные права иностранцев в Республике Беларусь .....	45
5.3. Правовое регулирование иностранных инвестиций .....	46
Тема 6. ВНЕШНЕЭКОНОМИЧЕСКИЕ СДЕЛКИ .....	50
6.1. Понятие и классификация внешнеэкономических сделок .....	50
6.2. Коллизионные вопросы внешнеэкономических сделок .....	51
6.3. Сфера действия обязательственного статута по внешнеэкономическим сделкам. Форма и порядок подписания сделок .....	54
Тема 7. ДОГОВОР МЕЖДУНАРОДНОЙ КУПЛИ-ПРОДАЖИ .....	56
7.1. Понятие, стороны и содержание договора международной купли-продажи .....	56
7.2. Обязанности сторон в договоре международной купли-продажи товаров ....	58

Тема 8. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ПРАВА МЕЖДУНАРОДНЫХ ПЕРЕВОЗОК.....	61
8.1. Понятие и виды международных перевозок грузов .....	61
8.2. Международные железнодорожные перевозки .....	62
8.3. Международные автомобильные перевозки.....	65
8.4. Международные воздушные перевозки.....	69
8.5. Международные морские перевозки .....	71
Тема 9. ТРУДОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ.....	74
9.1. Международно-правовое регулирование труда иностранцев .....	74
9.2. Коллизионные принципы в сфере международных трудовых отношений ....	76
9.3. Трудовые права мигрантов и иностранцев .....	77
9.4. Трудовые права граждан Республики Беларусь за рубежом .....	79
Тема 10. ПРАВО ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ.....	82
10.1. Международно-правовые основы авторского права.....	82
10.2. Международно-правовая охрана смежных прав.....	85
10.3. Международно-правовая охрана промышленной собственности .....	88
Тема 11. ПРАВО НАСЛЕДОВАНИЯ.....	92
11.1. Наследственные правоотношения в международном частном праве.....	92
11.2. Наследственные права иностранных граждан в Республике Беларусь .....	94
11.3. Особенности заграничного наследования по закону .....	97
11.4. Особенности заграничного наследования по завещанию.....	99
Список рекомендуемой литературы.....	104

Учебное издание

# **МЕЖДУНАРОДНОЕ ЧАСТНОЕ ПРАВО**

**Пособие**

**для реализации содержания образовательной программы  
переподготовки руководящих работников  
и специалистов**

Авторы-составители:

**Ковалева** Наталья Павловна

**Нилов** Дмитрий Георгиевич

Редактор Е. Г. Привалова

Компьютерная верстка Л. Г. Макарова

Подписано в печать 03.02.21. Формат 60 × 84 <sup>1</sup>/<sub>16</sub>.

Бумага офсетная. Гарнитура Таймс. Ризография.

Усл. печ. л. 6,51. Уч.-изд. л. 7,0. Тираж 70 экз.

Заказ №

Издатель и полиграфическое исполнение:

учреждение образования «Белорусский торгово-экономический  
университет потребительской кооперации».

Свидетельство о государственной регистрации издателя,  
изготовителя, распространителя печатных изданий

№ 1/138 от 08.01.2014.

Просп. Октября, 50, 246029, Гомель.

<http://www.i-bteu.by>